SUMMO. JUDICIORUM
ANN ENTE
DISPUTATIONEM. GURALEM. JU
DE.

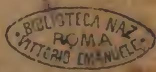
AUDI ORIBUS
GO.

AUI URN.

Regiments-Schultheißen.

AUCTORITATE.
*MAGNIFICI. ATQUE. NOBILISSIMI.
JCTORUM. ORDINIS.*
IN.
CELEBERRIMA. NORICORUM. ALTDORFINA.
PRO.

LICENTIA.

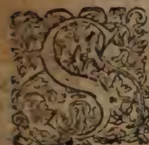


SUMMOS. IN. UTROQUE. JURE. HONORES.
AC. PRIVILEGIA. DOCTORALIA. RITE.
CONSEQVENDI,
D. 31. Octob. A. O. R. M. DC. LXXIIX.
P. P.
HENRICUS. CHRISTIANUS. Schröter.
GRAIZA. VARISCUS.
IBIDEM. SECRETARIUS. RUTHENO. PLAVIENSIS.

ALTDORFFI
Recusa à Jodoc. Wilhelm. Kohles, 1700.

Duce & auſpice CHRISTO!

PARASCEVE.



Umma totius Reipublicæ tuitio de ſtirpe duarum rerum venit, Armorum *videlicet atq; Legum*, *verba ſunt JCtiſſimi Imperatoris* JUSTINIANI in princ. Conſt. de Cod. Juſtin. confirm. *propoſita, non ſolum Orbis terrarum judicio atq; teſtimonio, ſed & experientia, rerum magiſtra ſapientiſsima, comprobata. Idcirco Imperatoriam Majeſtatem non ſolum Armis decoratam, ſed & legibus armatam eſſe debere, idem Imperator noſter* in Proœm. Inſtit. *indicat. Unde &* ACCURSIUS Leges & Legiones *duo mundi brachia adpellitat*, in gl. ad d. Conſtit. de Cod. Juſtin. confirm. *Utrumq; enim Reipubl. tempus Pacis ſine armorum, & belli ſine legum præſidio rite adminiſtrari ac gubernari non poſſe, multis* HOTOMANN. & GROTIUS ex ARISTOTELE PLATON. ad d. pr. *deduxerunt. Immo in tantum amicum & individuum Legum ac Armorum eſt connubium, ut neq; Arma ſine Legibus tuta*, l. 3. & t. t. ff. de R. M. R. A. de A. 1580. in pr. *neq; leges ſine Armis ſalvæ exiſtant.* l. 68. ff. d. R. V. l. 10. C. de Epiſc. & Cler. l. 31. C. ad L. Jul. de adult. R. A. de A. 1522. in pr. ibi: Dieweil aber ꝛc. *Similiter Civiles res, niſi admiſtum habeant robur militum, auctoritate carere, militares vero, ſi ſolæ & per ſe ſubſiſtant, ultra quam decet efferri, & in audaciam degenerare, præter* Nov. 26. c. 1. in fin. *teſtimonium in aprico eſt. Certe ſi Arma nullo jure regerentur, ſi Vis omnis in ſe ipſa præſidium innocentiæ haberet, ſi Militum inſolentia Legibus non coërceretur, fruſtra Latrocinia ab Abſtinentia, Pietas à Parricidio,*

150

erduellione distingueretur, & Bellum vix Bellum, potius nominanda esset. Optumum proinde compescendæ lasciviæ militis, qui alias ad excessum proclivis, vel piceis omnia suffurabitur digitis, vel Thrasonicâ extorquebit arrogantiâ quasi omne arbitrium in mucrone gereret, frænum suppeditabit militaris disciplina; Hæc enim, ut Valer. Max. Libr. 2. c. 7. pr. verba mea faciam, Vinculum est, in cujus sinu & tutelâ securus ac tranquillus Pacis ac Belli status quiescit, add. Lipsius Polit. Libr. 5. c. 13. n. 1. & 2. Reusnerus Stratagematographh. L. 2. c. 6. per t. Tholosan. de Republ. 11. c. 7. Bodin. de Republ. 5. c. 5. circa fin. Hæc, inquam, nervus & ancile omnis militiæ, cujus intuitu Manlius Torquatus ne sub quidem sanguine pepercit, reâpse contestans, disciplinam castrorum non solum antiquiorem Parentibus Romanis caritate filiorum fuisse, l. 19. §. 7. ff. de capt. ac postl. sed & ex ejus observantiâ prosperum dependere belli exitum. Hæc deniq; plurimorum militarium Privilegiorum, queis LLlatores militum asperos labores ac pericula præsentanea, ex singulari favore compensare, aliosq; in simul, ut mortem φοβερῶν φοβερώτατον, & quem

-- οἱ ἐπὶ χθονὶ σῖτον ἔδουσι,

ad unum omnes fugiunt, tantò alacrius fortiusq; pro Republica omniumq; Civium salute sustinerent, allicere studuerunt, Fons & Origo. Petr. Pappius à Tratzberg JC. Corp. Jur. Milit. Belgic. in Præf. lit. b. Quæ inter certè non minimum illud, quod militantes sint haud adstricti ad observantiam solennitatum, Juris communis, sed judicio gaudeant Militari h. e. singulari, & Fori privilegio, ut tam in Civilibus quam Criminalibus non possint conveniri, nisi coram Magistris Militum & Præfectis ac Ducibus suis, aut AUDITORIBUS Exercitus designatis & constitutis, l. 3. pr. l. 4. §. 5. l. fin. ff. l. fin. C. de R. M. l. 6. C. de Jurisd. omn. judic. l. 1. l. 2. C de Offic. Magistr. Milit. l. 1. C. de exhib. reis. Tholosan. Synt. Jur. Univ. lib. 19. cap 17. n. 1. Thom. Carlevallius Hisp. tract. de Judic. tit. 1. Disp. 2 quæst. 4. n. 461.

Dn.

Dn. Brunnem. ad l. 2. & 3. ff. de R. M. Dn. Carp. d. 11. n. 6. Anton Perez. in tit. C. d. R. M. Mevi 481. Burger. Obs. Jurid. Polit. Militar. Cent. 1. Obs. 40. Cent. 2. Obs. 26. & Cent. 4. Obs. 74. Malcomesius in Wesenbec. tit. d. R. M. ad l. 3. pr. Christoph. Lobrinus in annotat. ad Lazari von Schwend Kriegs Discurs Rubr. wo derer Soldaten forum competens &c. p. m. 89.

Cum igitur post exantlata consueta in utroque Jure Examina decretô Magnifici JCtorum Ordinis in inclutâ hâc Altdorfinâ Specimen Inaugurale pro more consuetô sine Præside publicæ ventilationi subjiciendum, strepentibus undiq; armis Togatum stylum in Sagatam vertere materiam, & de AUDITORIBUS *seu* JUDICIBUS MILITARIBUS *διάδοχειψιν suscipere, de eâque Discursum καθ' δύναμιν, ac quantum inopina temporis angustia permittet, elaborare constitui. Malè quidem fecisse videor, quod licet honorificum de bellô ac militiâ scribere,* Godeschalck. Stewech. ad Libr. 2. Veget. c. 3. *minus tutum tamen existat,* Damhouder. Prax. Crim. c. 82. *Verùm enim verò cum secundum Politicorum brocardicum in libera Rep. liberi ferendi & audiendi sint discursus, malui ingenium in themate aliquo Juris utili, quanquam magnis difficultatibus circum latô usque adeò vulgatô & in quantum liquet, sub schemate Dissertationis nondum exhibitô periclitari, quam τ' ὄγκε ἐλεῶ vel εἰς χιλίαν χρόνον portare, & cum Diogene dolium volvere, revolvere.* Enim vero cum omne,

> -- quod præcipiti viâ
> certum deserit ordinem,
> Lætos non habet exitus,

Boetius metr. 6. l. 1. *memor illius* ATHENÆI: *καλὸν ἐυσχημοσύνη, ἀσχημὸν τε ἀταξία ne præposterè & irversô ordine procedam, quales dicuntur equum frænare per caudam,* Wilhelm. Anton. Freudenberg. in Procem. de Rescript. Morator. n. 30. *nec illotis, quod in opprobriô est, manibus fores hujus qualis qualis ærarii pulsem, juxta Divi Apostoli* Pauli Colon. III. vers. 1,

monitum; πᾶν ὅ τι ἂν ποιῆτε ἐν λόγῳ, ἢ ἐν ἔργῳ, πάντα ἐν ὀνόματι Κυρίου Ἰησοῦ, *bonum operis superficium sperans*

I. N. D. N. J. C.

fundamentum pono, c. Principatus cauſ. 1. quæſt. 1. *atq; Sacro Sanctum ſupplex veneror Numen, ut ſua gratia conatus hoſce atq; labores ita dirigere velit, quo cedant* FELICITER! FELICITER! FELICITER! Γένοιτο! Γένοιτο!

SECTIO I.

ſiſtit

AUDITORIS ETYMOLOGIAM.

Membr. I.

PRincipium eruditionis eſſe intelligentiam verborum, argute Socrates apud Epictet. demonſtrat. Quod cum in omni diſciplina, tum maxime certe in civili hac ſapientia tam verum eſt, quam veriſſimum, *J. J. Wiſſenb. Comment. ad tit. ff. de V. & R. S.* licet quidem potior Rerum, Verborum tamen prior ſemper habetur ratio, *arg. l. 1. ff. de J. & J. l. 1. §. 1. & 2. ff. de pact. l. 1. §. 1. ff. de ſuſp. tutor. l. 7. in fin. ff. de ſupellect. legat.* & hoc non ſine cauſa, ſiquidem perceptio Nominis ad perceptionem ipſius Rei nos provehit, *Everb. in loc. Top. 19.* & cum eo ſubtilitatum ille magiſter, *J. C. Scaliger. Exercit. 1. Sect. 1.* Nominumque Etymologiæ proprietatem rei deſignant, *Waremund. ab Ehrenb. de Fœd. c. 3. num. 3.* & ut Scholaſtici loquuntur: Non poteſt intelligi quid Rei, niſi intelligatur prius quid Nominis, cum ipſa Verba ſint Rerum notæ, *arg. l. 6. ff. de aliment. legat.* Quare etiam ardua JCtorum in perſcrutandis verborum ductibus ubique luſceſcit ſolertia, teſte *Quintiliano 5. Inſt. Orat. ult.* prout videre eſt, ex *§. 2. Inſt. quib. mod. jus patr. poteſt ſol. l. 1. §. 1. ff. de Pact. l. 2. de ſponſal. aliiſq; locis.* Quod & animo

mecum

mecum perpendens, antequam ad Nigrum Tituli, atque Dissertationis meæ, intellige ipsius rei pertractationem, deveniam, prius à Rubrica, quæ demonstrationis causa subjecta materiæ, uti *Sidus inter doctos Dn. D.* Linck/ JCtus ac Antecessor in hac LL. nutrice celebratissimus, Patronus ac Hospes venerandus *Disp. de Rubric. part. poster. n.* 2. demonstravit, præponitur. atque definitione secundum unanimem Dd. ductum, methodum observans *Analyticam*, lubet exordiri. Quoniam autem omnis definitio, uti nos docent Philosophi, duplex est, *Verbalis* alia, alia *Realis*, & illa Nominis scilicet iterum triplex, vel *Etymologica*, vel *Homonymica*, vel *Synonymica*, de qualibet pauca delibemus.

Membr. II.

Debet vocabulum *Auditoris* originem Latinæ civitati. Descendit enim à verbo *audire*, quod uti varii usus & elegantis, ita sciendum, quod Auditor noster, ab eo derivetur, non prout (1.) vox *audire* cum Dativo idem est, ac *obedire*, ut: dicto esse audientem; neque (2.) quatenus Adverbio appositum, *bonum vel malum nomen habere* significat, uti apud *Terent. in Proleg. Phorm.* ibi: Benedictis si certasset, audisset bene. *Et Cicer. de Legib.* ut bene audiant, & rumorem colligant, erubescunt. it. *Horat.* Tu recte audis, inquientem si curas, quod audis. In quibus locis dicti Auctores illud Græcum *Dion. Chrysostom.* τὸ κακῶς ἀκύειν καλῶς ποιοῦντας καὶ τοῦτο βασιλικὸν ἐστίν, regium est, cum benefeceris, audire male, Es ist Königlich / wann man Gutes verrichtet / von sich übel reden lassen / imitati sunt. Neque (3.) eo sensu, quo in illo *Cicron.* Clemens Zenonem *audivit*, *per Enallag. simpl. pro compos. vel Metonym.* usurpatur; hic enim nihil aliud denotat, quam *Discipulum* vel *Auditorem* agere, Eines Schüler seyn. Neque (4.) in ea acceptione, quando cum *particula negativa* μετονυμικῶς idem ac *assentiri*, Beyfall geben/ significat,

t. Sic apud *Cicer. in Tuscul.* Nec Homerum audio, qui Ganimedem à Diis raptum ait, neque tandem (5.) *uti communissime auditu aliquid percipere. Val. l. 3. c. 66.* sumitur, sed prout *in l. 1. C. de Lit. Contest. l. 6. §. 3. C. de Appell. l. 26. ff. eod. & l. 2. C. si ex fals. instrum.* pro *cognoscere, diligenter nosse*, & *per narrationem negotii causam & casum percipere*, accipitur, immò quatenus Judex, Præfectus urbi aut Præsides *in jure audire* dicuntur. Ulteriori scrutationi non immoror ulterius, cum in omni disquisitione λογομαχία maximè vitanda, nec ad superstitionem usq; quasi salus imperii quærenda in verborum evolutione, solliciti esse debeamus de verbis, *arg. l. 3. §. 9. ff. de adim. vel transf. legat.*

SECTIO II.

eruit

HOMONYMIAM,

Membr. I.

ETymi indagationem relinquentes, ne ambiguitate, errorum nutrice fœcundissimâ, ut rei literariæ culmen ac columen, illustris *Scaliger Exercit. 145. sect. 4.* testatur, obruamur, accuratiori penicillô vocis Homonymiam placet nunc intueri. Ubi ante omnia observandum, duplicem esse Auditoris acceptationem, *Vulgarem* & *Juridicam*. In *Vulgari* significatu, (liceat hic enim nobis extra oleas vagari) *eum, qui audit*, einen Zuhörer / juxta *Cicer. ad Attic. l. 6.* & passim denotat, prout in sectione anteced. demonstravimus. Hinc idem *Cic. ad Attic.* loquitur: Sabinus plurimum à suis auditoribus sustentatus est. Sic dicimus *auditorius, a, um*, quod pertinet ad auditum, sic auditorius meatus, ein Gehörgang / & substantiv. *Auditorium*, Græc. ἀκροατήριον, quod & pro loco, in quo quis vel *orans* vel *legens* auditur. *Quintil. l. 2 c. 11.* & pro *multitudine* ipsâ *audientium*, ut *apud Cic.* acceptum

ptum invenimus. In ſenſu autem *Juridicô* vocabu... ditoris in variis Civilis & Pontificii Juris articulis ſumitur etiam variè ; nam licet auditorem veteres pro eo ſolum acciperent , *qui auretenus adeſſet* , tamen ſucceſſu temporis ἁπλῶς ſeu κατ' ἐξοχὴν pro diſcipulis uſurpari cœpit , qui jus Civile diſcunt, & Profeſſores audiunt. *l.2. ꝟ. fin. π. de O. J.* Quandoque etiam *pro Lectore*, ut *apud M.Ter.Varronem lib.5. de Lingu. Lat.* accipi , rectè cum aliis putat *Calv. in Lexic. Jurid. vocabulo hoc.*

Membr. II.

Sic etiam vocabulum *Auditorium* ſuis expoſitum eſt ambagibus, in *l. 37. C. de appell. l. pen. ff. de offic. Aſſeſſ. & l. 54. ꝟ. 15. ff. de re judic.* de *Scholis Publicis* intelligitur *in l. unic. C. de ſtud. liberal urb. Rom. lib. 11. Locus ubi artium miniſtræ, Philoſophia, Legesq́; docentur*, vocatur Auditorium. Eôdem modô *in Authent. Habita. in fin. C. ne fil. pro patr.* pro *Ludo Literariô* ſumitur. Verùm *in l. 1. ff. an per alium cauſ. & l. 4. in fin. de lib. cauſ. juncta l. 1. §. fin. ne de ſtat. def.* appelatur *Locus, ubi cauſæ audiuntur*, aguntur, cognoſcuntur & finiuntur. Hinc Auditorium Principis, *l. 19. §. 1. & ꝟ. ſeq. ff. de minor. & l. 22. ff. ad SC. Trebell.* Auditorium præfecti Prætorio, *l. 40. ff. ſi certum petat.* it. Auditorium Magiſtratuum, *l. pen. ff. de Offic. Aſſeſſ. l. 78. ꝟ. pen. ff. de Jur. dot.*

Membr. III.

Et hæc de propriâ ac nativâ vocabulorum *Auditoris* & *Auditorii* ſignificatione ſufficiant ; antequam verò ad alia progrediamur , lubet etiam alias quasdam vocabuli hujus ſignificationes in aream producere , quæ in jure noſtrô tàm Civili quàm Canonicô ſunt obviæ , utputa : quando *Auditores* in *Curiâ* Romanâ vocantur *Auditores Sacri Palatii*. Auditores *Sacri Palatii* referunt inter ſe & pronunciant, *Innocent.*

cum subit, *arg. l. 78. ff. de Jud. l. ult §. judicand. ff. de muner. & honor.* nec verba : inter solos milites, vel inter milites reos & Cives Actores, omittenda, potius circa *Militis* nomen, cujus etymon *l. 1. §. 1. de test. milit.* proponit, hîc paulò diutius subsistendum. *Militem* definit *König. Th. Pol. 3. 5. 31.* Mihi ad Jura nostra confugere satius est, ubi Militem accipimus *arg. l. ult. ff. de re milit.* qui in numerum militum relatus est, *l. 42. de testam milit.* Quam definitionem angustiæ cum aliis arguit *Claudius Coteræus tr. de Jur & Privil. milit. c. 3.* addimus quoque sacramento firmatus est, vid. *Colleg. Argentor. ad tit. de re milit. th. 2.* Hicque intelligimus Milites non cœlestis militiæ nec togatæ, sed armatæ & qui secundum sententiam Justiniani Imper. *in l. fin. C. de Locat. Conduct.* sub excelsis Militum Magistris militiam tolerare noscuntur, sive, qui sub Armata militiâ Stipendia merent, *l. 6. l. 18. ff. de re judic.* nec gregarios duntaxat, sed etiam Officiales, *Lobrin. in Annot. ad Lazar.* von Schwendt Kriegs-*Discurs. Rubr.* von des Regiments-Schultheissen Amt. *d. l.* 110. ibi : vor das Regiments-Gerichte / und consequenter vor den Regiment-Schultheißen gehören alle Mißhandlungen und Fehler / welche die Soldaten ingemein *rc.* groß und klein Hanß *rc.* Reuter-Bestall. *art.* 50. nec Præsidiarios hîc exclusos velim, quippe cum Imperator in *l. 6. C. de Jurisdict. l. fin. C. de re mil.* generali utatur loqvutione. Leges autem generaliter loquentes generaliter itidem sunt intelligendæ, *arg. l. 1. §. 1. de legat. præst. Lobr. d. l. p. 98. & seq.* ibi : Seynd derohalben die Jenigen / so in Besatzung liegen / reverà Soldaten / dann sie müssen allezeit fertig seyn / wann sie gegen den Feind müssen commendirt / oder von ihm attaquirt werden / haben dahero ihre Jura und Privilegia eben so wol zu geniessen / als die jenige / welche zu Feld liegen.

sensu etiam accipitur hoc verbum in *LL. Longobardicis tit. 6. & 100. de pignorat. & debit. c. 13. & tit. 20. LL* Luitbrandi Regis, & apud *Paul. Diacon. libr. 6. de Gest. Longobard. 8. Gryphiand. de Weichb. Saxon. c. 64. & Chron. Spirens. libr. 4. cap. 2. fol. 272. & lib. 2. c. 22. fol. 103. Webner. in Observ. Pract. in supplement fol. 60. Besold. in Thes. Pract. voc.* Schultheiß. Uti etiam reverà ein Schultheiß ævô Carolingorum & Saxonicorum propriè loquendo nihil aliud erat quàm Judex, ab exigendis debitis ita dictus, ein Richter / der über Schuld gesprochen / Pfand erlaubt / Gant erkennt / und den Glaubigern die Bezahlung verfügt. *Lehmann. Chron. Spir. lib. 2. cap. 22.* Quæ significatio postea in tantum extensa, ut Judices & Sculteti indifferenter nostrô seculô usurpentur. Notissimum enim est, apud Germanos & oppidorum & vicorum præfectos sic nuncupari. *Webner. d. l.* Immò in tantùm inquit *Autor. Actor. Lindav. p. 580.* excrevit hæc significatio, ut apud milites hodiè is ein Regiments-Schultheiß nominetur, qui Latinô & antiquo nomine uniuscujusque Legionis *Latrunculator*, sive capitalium rerum Judex vel Quæstor audiit. Ast sublatis *per Nov. 8. & 128.* his maleficiorum Judicibus, quos Græci ληςοδιώκτας item βιοκωλύτας vocabant, & vetus Interpres violentiæ inhibitores vertit, qui ad vim & impressiones ac deprætationes arcendas mittebantur, ibidem Imper. sancivit, ut Judices, sive illi sint Civiles, sive Militares, ipsi per se requirerent reos, & suppliciis afficerent legitimis, qua ratione sublatum est per totum hoc nomen. Interest enim Reip. ne mittantur ληςοδιώκται καὶ βιοκωλύται, ne per tales occasiones ampliores violentiæ Provincialibus inferantur, quasi dicat Imperator, ne ab hôc genere hominum Provinciales sub specie Juris opprimantur. *Rittersh. ad Nov. p. 12. c. 5. n. 3.* Horum imaginem præsentare eos, qui à militibus Germanis Profoß / voce Gallicâ parum deflexâ, Prevost nominantur, auctor est *Calv. in Lex. Jurid. voc.*

La-

Latruncul. Quamvis magis placeat *Alciat.* Latrunculatores dici Præfectos Apparitorum & Militum, qui latrones conquirunt, quod & annotat *Spiegel. Lexic. Corras. Miscellan. lib. 3. c. 17. num. 9. Gallis* Auditor est *Auditeur*, vernaculâ nostrâ audit der Schultheiß/Regiments-Schultheiß/Regiments-Auditor. Et hæc de titulis æquipollentibus. Interim ne verbosa saltim nostra fiat Disputatio, *pr. Inst. quod cum eo, qui in al. potest. &c.* sermonem in rem ipsam dirigimus. Itaq;

SECTIO IV.

enucleat

AUDITORIS DEFINITIONEM.

Membr. I.

PRælibatâ definitione *nominali*, ad *realem*, quæ fac totum totius Dissertationis, atque pars rei potissima est, quâ perceptâ facilè etiam totum percipitur, Subjecti enim naturam atque differentiam breviter & exactè exponit, *Beckm. Synops. Jur. Publ. in Procem. n.* 4. rectô pede progredimur. Enimvero, cum rem definere in Jure res sit aleæ periculosæ, ac parum sit, quin subverti possit, *l. 102. ff. de R. J. l. 32. ibi: difficilis est definitio. ff. de usur. l. 1. §. 2. ff. de dol. mal. l. 4. §. 1. ibi propter quod ad generalem definitionem recurrendum est. ff. de hered. instit.* quia difficile, explicare quidditatem & essentiam rei definitæ, præprimis talem, de qua communis Dd: Schola nihil certi ex professo proposuit; idcircò spe fretus, si definitionem omnibus numeris absolutam, & quæ cum suô definitô undique convertatur, tradere non valeam, C. L. cum quali quali ἐπιγεχῷ contentum victurum. Describere igitur *Auditorem* impræsentiarum hunc in modum allubescit: quòd sit persona

cent. c. quoniam de Probat. Cardinales verò Auditores Papæ referunt; nisi eis commissa fuerit definitio. Porrò hi Auditores *Magistri* quoque *appellantur*, quasi ad eam LL. peritiam deducti, ut Magisteriô fungi possint, seu magis, quia Doctoratus insignia assecuti sunt. Galli enim plerosque Doctores Magistros adpellant & appellationem hanc Curia servavit Romana, dum è Galliâ Romam reversa, *Aldobrand. in Procem. Instit. in verb. Magistro.* Plura qui de Auditoribus desiderat, evolvat quæso *Guilielmi Durandi Speculum cum additionibus Joann. Andreæ & Bald. & cum plurimis aliis additamentis particul. 1. Libr. 1. p. 38. de Auditor.* Nec denique de iis *Auditoribus* nobis pro nunc sermo erit, *quibus articuli caussarum committuntur, c. super quæstionum. §. porrò. de Offic. delegat. & earundem definitio ac decisio delegatur, Clem. auditor. de rescr.* vel qui de curialibus vel privatis personis habent cognoscendi judicandive potestatem, *l. 1. & 2. C. de Offic. Milit. Jud.* Sed *eos* intellectos hic volumus, qui *negotia audiunt militaria, & de iis judicando Auditoris gerunt offic.*

SECTIO III.
evolvit
SYNONYMIAM.
Membr. I.

POstquam labyrinthis, in quos improba mater nos induxerat, evasimus, faciliori pede, Thematis percurramus *Synonymiam.* Neque enim vocabulum hoc Auditor adeò solum, ut sine *Synonymis* pervastum Juris opus & forum militare spacietur. In Jure nostrô & communiter *Auditores dicuntur Judices rerum militarium,* sive *Judices militares, t. t. C. de Judic. milit. & passim.* Primum quidem *Judices*, vocabulô hoc in generali significatione sumpto, non quatenus deno-

tat

tat Judices datos, qui nudam tantùm notionem, atque formulâ à Magistratu præscriptâ cognoscendi de re controversâ judicandique potestatem habebent *l. 47. ff. de jud. l. 5. pr. de re jud.* Sed Magistratus, qui olim non nisi extra ordinem judicare solebant, si id favor causæ aut necessitas, æquitasque exposceret, ut in præjudiciis, jussu de cavendo, Prætoriâ stipulatione, Interdictis & Cognitionibus Prætoriis, in specie sic dictis, hodiè tamen ordinariè cognoscunt, atque judicando munus publicum exercent. *Vinn. de Jurisd. c. 9. n. 12.* Ad naturam etiam Judicum proximè accedunt, dum Jurisdictionem aliquam habent, & secundum ejus modum militum causas audiunt ac dirimunt, eorumque crimina, juxta Sanctiones ac Articulos militares, puniunt. *Militares* salutantur oppositivè ad communes, & respectu objecti, sive personarum, quibus jus dicunt, & sunt milites. Cum enim & hos inter dentur judiciaria negotia, ad ea dirimenda constitutum esse debuit Judicium. *l. 6. l. 7. C. de Jurisd. l. 17. C. de Judic.* & Judex vel Magistratus militaris, *l. 23. §. ult. ad Municip. l. 3. in pr. de R. M. l. 1. l. 2. l. ult. C. de Offic. Magistr. milit. l. 17. in pr. C. de Jud. l. 6. C. de Jurisd. l. 1. C. de exhib. reis. Meier. Colleg. Arg. thes. 263. tit. de jud. Althus. in Dicæolog. c. 3. n. 40. JCtus summus & Cancellarius Saxo-Altenburg-Magnificus Thomæ, innot. ad Lampad. p. 1. §. 56.* Pohlmann *in sua Inaugural. de Jur. milit. favorab. thes. 26.* πολιτικώτατος *Cellarius, l. 2. c. 9. §. 10.*

Membr. II.

Porro *Sculteti militiæ*, *Sculteti Regiminis*, item *Sculteti* simpliciter vocantur, quamvis aliàs *Goldast. rer. Alem. tom. 1. part. 1. fol. 126.* Schultahes, Sculdhaes, item Schultasii dicantur, qui debitum exigunt, & exsolvere jubent, à jubendo ita dicti, quod scilicet Sculdahes debitoribus imperent, ut Creditoribus satisfaciant. Et hoc in

 sen-

& qui militiæ cingulum depoſuerunt. Illi enim Militum nomine non veniunt, nec Privilegiis illorum fruuntur, vid. Brandenb. Kriegs-R. *tit. 16. art. 78.* adeoque cum ambo actu non militent, ubi domicilium habent vel contrahunt vel delinquunt, Forum ſortiuntur. *Mev. part. 3. dec. 72.* (4. *Milites Palatini*, i. e. Aulici, & qui ad cuſtodiam corporis Principis conſtituti, vulgò Trabanten/ nec enim hi Judicem ordinarium declinare queunt. *Brunnem. ad l. un. C. in quib. cauſ. milit.* Hæc de vocabulo: Milites. Nunc ad vocem excluſivam ſive taxativam: Solos veniendum, hæc affirmat illud, quod ponit, & excludit omnes alias perſonas præter expreſſas, h. e. milites. Dictio enim taxativa hic eſt excluſiva omnium perſonarum extra orationem, in qua ipſa eſt, poſitarum. *l. 2. C. de patrib. qui fil. diſtrax. l. 12. C. de præd. min. l. 23. de R. J. c. cum Eccleſia Sutrina. de cauſ. poſſ. & propr. c. contingit de fid. inſtrument.* Vid. *Everhard. in loc. á natur. dict. taxativ. num. 2.* Sicut enim Magiſtratus Civilis in Milites nullam ſibi vindic Jurisdictionem, pariliter Judex Militaris in Paganos nullam habet poteſtatem, *l. 1. C. de Offic. Magiſtr. milit. in fin.* ibi: Nec Ampliſſima Præfectura in militares viros, ubi Dd. Verba: inter milites reos & Cives actores ideo addita ſunt, ut liqueret in Foro militari agere poſſe omnes cujuscunque conditionis, ſive milites ſint, ſive non. Locum enim & hic habet trita Juris regula: Actor forum ſequitur rei. *l. 2. C. ubi in rem. act.* Aſt diſtinguendum inter Civiles & Criminales cauſas, in illis, Civilibus nimirum, omnes poſſunt, qui alias agere non prohibentur; In his vero accuſationem in judicio Regiminis, Præfectus rerum capitalium peragit, der Regiments-Profoß. *Lobr. d. l. p. 440.* & Königliche Schwedische Kriegs-Ordnung *tit. 4. Rubr.* vom Amt des Obristen Profoß. *§. 14.* ibi: Dergleichen Proceſs dann auch der Regiments- und

Cavallerie-Profoßen mit Wissen ihrer Obristen und Rittmeistern vor dem Untergericht halten. In Judicio autem Superiori militari, cui præsidet Generalis Auditor, accusat der General Gewaltiger / vid. *Lazar.* von Schwendi. *Discurs. Rubr. Capitain de Iustitia;* oder Obrister Profoß / *p.* 413. ibi: wer sich sperret rc. Königliche Schwedische Kriegs-Ordnung *d. tit.* 14. ibi: Aller Verbrechen. Denique ultima verba: Jus dicit, in nostra descriptione necessario apponenda, in hoc siquidem consistit Officium Auditoris. Cum enim & Rei militaris, quæ Principi & Bono publico utilem navat operam, Jura sint singularia, de quibus extra ordinem interdum etiam sub pellibus & intra classica, quæ subtilitates minus exaudiunt, *t. t. C. de re milit.* vid. *Cic. pro Muren.* disceptandum, necesse est, ut militares viri quempiam habeant, qui ea simpliciter & generaliter lata ad facta finita & singularia accommodet. Non enim sufficit habere Jura, LL. ordinationes, sanctiones, sed etiam requiritur, ut illa ad singulorum actiones applicentur *l. 2. §. 13. ff. de Orig. Iur. Aristot.* 1. *Rhet.* 13. & 3. *Polit.* 16. 4. *Polit.* 4. *Dn. Struv. in Syntag. Iur. Feud. c.* 1. *th.* 9. His omnibus ὁμόψηφος est *Lobrin. in suis Annot. ad Laz.* Schwendt Kriegs-*Discurs. Rubr.* von des Regiments Schultheißen Amt rc. ibi: Des Schultheißen Befehlich und Amt ist / daß er mit seinen zugeordneten Gerichts-Leuten Gerichte besitze in allen Sachen / darum er von den streitenden und klagenden Parthenen wird angeruffen / es sey um Schelten und Schmach und Gewalt / Unrechte / bürgerliche und peinliche Sachen in allewege / wie in andern Ländern und Städten / Gericht und Recht gehalten werden soll rc. *it. p.* 103. *ibi:* Damit Er jederzeit mit seinen zugeordneten Gerichts-Leuten / den Rechten und der Billichkeit gemäß / Recht zu sprechen wisse. Quando vero communiter dicitur, inter arma silere leges, id quo accipiendum modo, docet *venerandus Universitatis nostræ Phormio, Excell. Felwinger*

ger de Judic. §. 51. Mev. Prodrom. Jur. Gent. inspect. 9. §. 16. f. 482. Grot. de J. B. & P. in prolegom.

SECTIO V.

continet

AUDITORUM DIVISIONEM.

Membr. I.

HAud occupati hic sumus circa Dd. distinctiones, quibus Judicem sive Magistratum quippe qui nobis Synonymice unum idemque denotant, esse dicunt vel *Ecclesiasticum*, vel *Secularem*, vel *Ordinarium*, vel *Delegatum*, sive Commissarium, eumque vel *Delegatum* in specie, vel *Subdelegatum*. Hæ enim divisiones ad Judices spectant *communes*. Nostros *militares* dispescimus I. quod sint, vel *expeditionis terrestris* vel *navalis*, nostro tempore Admiralius, qui in Candia magnus Capitaneus dicitur, hujus posterioris officium exercet, totius namque rei maritimæ disceptationem, omnium criminum cognitionem habet, prout late patet ex *Illustris Strauchl JCti etiam absq; titulo laudatissimi, Differt. de Imper. mar. c. 5. §. 4.* Illi, qui *expeditionis terrestris* sunt, divisione trita iterum vel *Majores* (comparatione facta ad Auditores Regiminum, quippe quorum non est tam augusta potestas. Illi enim (1.) de majoribus actibus judicant, *Bart. in l. 1. ff. de Offic. ejus, cui mandata est jurisd. & in l. imperium. ff. de Jur.* (2.) Auditorum Regiminum rescindere possunt sententias, *Tholosan. Synt. l. 47. cap. 12. n. 6.* & ab his ad eos datur provocatio, dicuntur *Auditores Generales*, General-Auditorn) vel *Minores* sunt, h. e. *Auditores Regiminis*, die Regiments-Auditoren. Hi subdistinguuntur quatenus vel Judicium exercent Equestre, & nuncupantur *Equestres*, vel pedestre, & nominantur *Pedestres*, vel inter rei armamentariæ præfectos, bey der Artollerie/ & dicuntur *Audi-*

 teurs

teurs von der Artollery. vid. *Burg. obs.* 86. *c.* 3. Quas divisiones, quanquam Juri nostro communi κατὰ ῥητὸν incognitæ, ac novum aliquid sint, attamen quià alias reipsa in illo fundantur, licet specialiter in eo suis nominibus non indigitentur, cum aliis tolerandas & usurpandas existimo. Frustra enim de verbis litigamus, de re ubi constat. Enim vero de Auditore Regiminis nostra in hac Dissertatione cum sit potissima cura, haud male faciemus, si ante hujus tractationem prius de *Generali* pauca præmittamus.

Membr. II.

Generalis itaque *Auditor* est, qui Judicium militare moderat Superius, & imperium ac Jurisdictionem à Generali, vel eo, cujus auspiciis Bellum geritur, concessum habet, aliaque jura exercet, atque secundum Articulos militares inter Milites, imprimis Officiales præeminentioris conditionis & functionis, jus dicit, der die Justitien / Gerecht- und Gerechtigkeit nach Göttlichen Rechten und den verfassten Kriegs-Articuln pfleget / und dieselbe als des Feld-Marschalcks Stadthalter in Recht-Sachen absolute in Händen hat. Schwed. Ober-Gericht-Ordnung *tit.* 3. §. *1. rubr.* von des General-Auditeurn Ampt und Bestallung. Jurisdictionem suam exercet vel *motu proprio*, vel *prævia partis imploratione*: *Motu proprio* procedit, quando vi ejusdem auctoritatem suam interponit, quod fit (1.) in *Causis Civilibus*, observando ea, quæ ad stabiliendam, & augendam, & reducendam rei militaris & exercituum εὐδαιμονίαν spectant, concordiamque ac tranquilitatem publicam concernunt, cujus tuendæ & conservandæ causa [α] omnibus *machinationibus* debet *resistere*, [β] *rixas* & *contentiones* quolibet modo *tollere*; facit huc Schwed. Ober-Gerichts-Ordn. *d. l.* §. 5. alle Difficultäten / so zwischen den Regimentern / Kauffleuthen / die dem Heer-Zug nachfolgen / Vivandiers und Marquetentern / auch

andern /

andern / so bey der Armee vorfallen / wehren. (γ) *Insolentiis & Exactionibus Militum in transitu ac hybernis resistere*, zu Winters-Zeit / wann die Soldaten in Guarnison liegen / soll er unterweilen die Quartier besichtigen / Strassen battiren oder bereiten lassen / allen Exorbitantien / Klagen / und dergleichen fürbiegen und abwehren ꝛc. Schwed. Ober-Gerichts-Ordn. *d. l.* §. 10. (δ) ratione annonæ *Vendalitiarios castrenses ad eam justo pretio vendendam compellere*, auf Maaß / Gewicht und Elle in unserm Läger sehen / auch den Vivres den Tax setzen / *ibid.* §. 11. (ε) *Salvaguardiarum violationi obviare*, daran seyn / damit unsere Salva Guardien nicht violiret / noch sonsten Gewalt / Rauberey / Abnehm- und Arrestirung geübet werde ꝛc. [ζ] *Captivos ex hoste examinare*, alle Gefangene vom Feinde examiniren / deren Aussag in unser Cantzley einschicken / eine Rolle davon halten / und keinen ohne sein Vorwissen loß zu lassen verstatten / ꝛc. *ibid.* §. 8. καὶ ἀφ᾽ ὅλων [η] *sacram Justitiam observare, administrare, salvare*, insgemein jederzeit fleissige Ob- und Auffsicht haben / daß alle das jenige / was immer die Administration der heilsamen Justitie betreffen kan und mag / in rechtem Gang und Gebrauch gebracht / auch so viel möglich / in fleissiger und stätiger Ubung erhalten werden möge. *ib.* §. 11. [2] *In Criminalibus* Auditor Generalis motu proprio officium interponit, (*a*) *inquirendo in crimina* etiam nemine accusante, vel deferente, *l.* 3. § 1. *ff. de Offic. præs.* & *ibi Bartol.* [illegible] *de accusat.* eo inclinat Schwed. Ober-Gerichts-Ordn. § 9. Bevoraus soll er auf die Personen / so bey unserer Armee sich aufhalten / und auf derselbigen verdächtige Practicken und Händel ein Aug und Acht haben / auch solche gebührend abschaffen. (*b*) *justo modo* in criminalibus *procedendo*, lites expediendo, ac ipsa crimina puniendo. *l. 51. ff. ad L. Aquil.* ubi pergit Schwed. Ober-Gerichts-Ordn. *d. l.* §. 4. Er soll Aufsicht in allen haben / daß die Delicta gebührlich abgestraffet werden / und wann Er in Erfahrung bringet / daß solches nicht

geschicht / es dem Feld-Marschalck anzeigen / und nach dessen Ordre die Obersten und die Justitz anlangen. Tandem denique Generalis Auditor officium impertitur suum *ad implorationem aliorum*, Testamenta, Donationes, Pacta & Contractus subscriptione sua confirmando, quibus fidem facit sæpius allegata Schwed. Ober-Gerichts-Ordn. §. 3. ibi: wann Testamenta, Obligationes, Contracten / Verträge und dergleichen aufzurichten / sollen dieselbige für gültig und kräfftig gehalten werden / wann dieselben von ihme dem General-Auditeur unterschrieben seyn.

SECTIO VI.

exponit

JUDICUM MILITARIUM CAUSAM ΠΡΟΚΑΤΑΡΚΤΙΚΗΝ, ET ORIGINEM, NEC NON CAUSAM EFFICIENTEM.

Membr. I.

LEgislatoribus, quæ causa occasionem ad concedendum Militibus Forum Privilegiatum, & sanciendos Articulos militares præbuerint, in propatulo ferme est. Etenim ob *publicam utilitatem* hoc factum, ne scilicet Milites, si alio in loco & coram Judice Ordinario respondere cogerentur, à militia abstraherentur, *vid. l. 31. C. loc. cond.* & causæ citius ac securius, nullus enim fere rerum militarium peritus quam Judices militares, *Mev. Prodrom. Jur. Gent. inspect. 9. §. 16.* expedirentur, neque ipsi, cum plerumque paganis soleant esse exosi, invidia Judicis opprimerentur, *l. ult. §. 7. C. de re milit.* Accedit singularis *eorum favor, ob* strictissimam *militarem disciplinam*, videsis *Papp. in Annotat. ad jus Milit. Holland. in præfat. lit. b.* ibi: die Kriegs-Disciplin / welche zu den herrlichen Privilegien so den Soldaten ertheilet worden / Anlaß gegeben rc. nimia *itidem* militum *imperitia, pr. Instit. de milit.*

test.

ost. quippe Arma magis, quam Jura nosse creduntur *l. 22. C. de Jur. delib. Tacit. in vit. Agric.* Et tandem justa *commiseratio*; Vix enim, si res & status militaris ad verum reducitur, aliæ personæ majori commiseratione & privilegiis dignæ, *Tholos. Synt. lib. 9. c. 16. n. 7.* quo facit illud *Philemonis Comic. ut habetur in sententiis Comicor.* στρατιῶτα οὐκ ἄνθρωπε καὶ σιτούμενος ὡς τὰ ἱερεῖα ἵν' ὅταν ἦ καιρὸς τύθῃς, i. e.

O miles non homo, qui pasceris
Quemadmodum victima, ut cum tempus fuerit immoleris.

Sicut ergo multa alia ob hactenus relatas causas Militibus concessa sunt Privilegia, de quibus *Coteræus d. tr. Baro ab Honeck. de Privil. Militum. lib. 1. c. 8. Burger. obs. 4. c. 1. Tholos. d. lib. 19. c. 16. Brunnem. ad C. tit. de re milit.* Ita quoque eadem & causæ προκαταρκτικαὶ fuerunt constituendorum Judicum Militarium, & Magistrorum Militum.

Membr. II.

Horum *originem* refero ad tempus Dictatorum post expulsos Reges, & nomen Regium à P. R. proscriptum, ubi Dictatoris potestati addita Magisterialis. *l. 2. §. 18. & 19. ff. de Orig. Jur.* Et sicut Censores Consulibus auxiliares dabantur, ita Magister Equitum datus Dictatori, *Tholosan. Syntagm. l. 47. c. 18. n. 1.* Successit in locum Magistri militum sub Imperatoribus Officium Præfectorum Prætorio, *d. l. 2. §. 19. de Orig. Jur.* qui ab initio quidem Principali curæ militiæ gratia associati, successive tamen secundam post Principes obtinuerunt potestatem, dum eis data est plenior licentia, ac disciplinæ publicæ emendatio. *l. 1. ff. de Off. Præf.* Munus ergo utrumque, & Magistri militum, & Magistri Officiorum, tandem sustinebat Præfectus Prætorio. *Rennem. Jurispr. Romano Germanic. Univers. de Jur. Person. Disp. 16. th. 20. lit. b.* At declinante Imperio, Imperatores Magisteriam digni-

dignitatem magnificam à Præfectura Prætorio iterum separarunt, ut quæ maxime Belli curam haberet. Proinde Magister Militum, quemadmodum se militum numerus haberet, inquirebat, circa castrorum curam operam dabat, singulis annis omnia Principi referebat, *l. 1. de Offic. Magistr. Offic.* Principi Milites & Duces, qui idonei curis & honoribus militaribus essent, *l. 1. C. eod.* nominabat, & Rerum majorum Militarium, & Senatoriarum personarum exauctorandarum potestatem habebat. *l. 3. C. eod.* Animo erat illi cura Castrorum, Valli, Fossæ, Tabernaculorum, Tormentorum, Tentoriorum bellicorum, & similium, Jurisdictionem quoque in Milites concreditam habebat, hanc enim Magisteriæ potestati præprimis inesse, Impp. Honorius & Theodosius rescripserunt, *l. 6. C. de Jurisdict. omn. jud.*

Membr. III.

Relinquentes Romanorum *tempora, ad nostra* recta nunc *progredimur* via, quibus ea, quæ de Jure Civili Romano hoc in passu prodita, confirmata reperimus. Nam sicut Viri Illustres, Comites & Magistri Peditum & Equitum in Provinciales nullam habent potestatem, ita nec Amplissima Præfectura in Militares viros, *l. 1. C. de Offic. Magistr. milit. it. l. 9. ff. de Custod. & exhib. reor.* Atque ita hodie in Imperio illud quoque *Juvenal. in Satyr. 16.* receptum:

Legibus antiquis Castrorum; & more Camilli
Servato, Miles ne vallum litiget extra
Et procul à signis: Justissima Centurionum
Cognitio est igitur de milite &c.

Ut milites nostri forum sortiantur competens apud Judices Militares, und können die Soldaten an keinem andern Ort / und vor keinem andern Richter verklaget noch belanget werden / als vor ihrem Obristen / *l. fin. C. de re milit. Lobr. p. m. 89.* Atq; ita tota die practicari testantur *Recess. Imper. Carol. V.*

Con-

Consist. Crim. ac Consuetudines & Statuta militaria, inter quæ Königliche Schwedische Ober-Gerichts-Ordnung *in Corp. Milit. p. 195. & mult. seqq.* Holländisch Kriegs-Recht quod Pappus edidit, Fürstliches Braunschweigisches Kriegs-Recht/ Dännemarckisch Kriegs-Articuls-Brieff/, Maynzisches Kriegs-Recht/ Frantzösisch Kriegs-*Ordonence de dato S. Germain. ult. Mart. 1666.* Et maxime *Constitutio Maximiliani II. de Anno 1570. & Ferdinandi III. sub tit.* der Röm. Käiserl. Majest. Reuter-Bestallung. Usque adeo, ut Duces, Præfecti & Judices Militares de omnibus Militum causis, Civilibus & Criminalibus, cognoscant, aliosque ordinarios Judices excludant. Dann die Soldaten vor keinem andern Richter/ so wohl in Civilibus als Criminalibus causis zu belangen/ noch zu stehen schuldig oder befugt / viel weniger zu bestraffen seyn / als vor ihren vorgesetzten Ober-Officirer / deme die Jurisdiction über sie anbefohlen und dem der Stab übergeben ist. *Lobrin. d. l. p. 90. Azeved. Bobadill. Clar. Caballin. Mastrill. Thom. Charlevall. Iudic. tit. 1. disp. 2. quæst. 4. n. 463. Brunnem. ad l. 6. C. de Iurisd. omn. Iud. Cotereus de Privileg. Milit. lib. 2. c. 6. Carpz. P. 4. c. 9. def. 11. n. 5.*

Membr. IV.

Et hactenus de Origine. Quoniam autem notum est, neminem Iudicem nasci militarem, nec Auditoriatum a natura dari, sed per actum extrinsecum auctoritate publica constitui, *Causa Efficiens* perlustranda, & pauca de iis, quibus constituendi potestas competit, dicenda erunt. Est vero hæc causa Efficiens duplex, (1.) *Independens ac immediata*, & (2.) *dependens & mediata*. *Veram & independentem*, sive immediatam dicimus eos esse, *penes quos* τὸ κύριον & Potestas in re Militari summa ac absoluta existit, h. e. qui Duces Belli primarii & excellenter sic dicti sunt; de quibus juxta *Grot. de J. B. & P. lib. 3. c. 22.* illud *Livii* accipiendum: Nec

D Ducem

Ducem novimus, nisi cujus auspicio bellum geritur. Hic enim sine controversia omnium Ducum superior & fons, à quo omnes dignitates, gradus omnes, & omnia in bello officia profluunt. *Dependentem & mediatam*, quæ à tali suprema potestate dependet, constituunt illi, *quibus militiæ cura commissa*, *Scotan. Exam. Jurid. ad tit. de Offic. Magistr. milit.* quique Imperantis nutu ac jussu imperant ac bellum gubernant. Et *hi* sunt vel *Primarii*, ut La teste de l' Armee, der Generalissimus oder Feld-Marschalck / & alii Officiales Superiores, als da sind die General-Lieutenante / General-Wachtmeisters; vel *Secundarii*, e. g. Colonelli, & Duces Regiminis, die Obristen. Hi constituunt Auditores Regiminis, illi Auditores Generales. Cum enim hi omnium Militum causas, quarum magna pars levior, & delicta, quæ haud rarenter animadversione indigna, judicandis & cognoscendis pares non sint, quippe majoribus occupationibus, pro utilitate omnium & singulorum impediti, necessitas flagitavit, portionem quandam imperio eorundem detrahere, publica autoritate in alios transferre, sicque *per Scultetum Militiæ*, den Regiments-Schultheißen / Jurisdictionem in Milites subjectos æque ac superior per Magistratus oppidanos in cives suos peragit, exercere. *Bürg. Obs. 24. §. 3. Lobrin. d. l. p. m.* 85. Quibus fidem facit illud: Anfänglich wo ein Herr ein Regiment aufrichten will / so soll der Obriste nach einem verständigen Kriegsmann trachten / der da geschickt / und in den Kriegs-Rechten erfahren sey / denselbigen machet er zum Schultheiß / thut ihme den Stab überliefern / bey Eydes-Pflichten vermahnen &c. *Idem Lobrin. p. m.* 105. *& pag. præced.* ibi: Zu einem Schultheißen &c. sein Amt wird vom Obristen verliehen / *& subseq.* 86. der Obriste hat sein eigen Regiment / besetzt seine Aemter selbst / und zeigts in Ringe an: Quod Tribuni Militum & alii inferioris conditionis Officiales nequeunt, ratio in promptu, quia publica autoritate destituti nullam Jurisdictionem

habent.

habent. *Forster. in Histor. Jur. lib. 1. c. 24. n. 3.* Die Rittmeister/ Capitaine und andere Officirer haben keine Gewalt/ die Justitz über die Mißthätige bestellen zu lassen/ sondern solches ist ein Reservat des Obristen/ qui Jurisdictionem exercet, & cui competit Merum Imperium ac Jus Gladii, *Bürger. Observ. 80. c. 2.*

Membr. V.

Quænam vero *Jurisdictio hic Colonello tribuatur?* non incommode nec otiose quærimus. Notum namque Jurisdictionis vocabulum varie in Jure nostro sumi, ita ut modo jurisdictionem simplicem denotet, modo mixtum imperium, quod cum Jurisdictione perpetuo conjunctum, *l. fin. ff. de Off. ejus cui mand. est jurisd.* modo etiam juxta nonnullos merum comprehendat Imperium, prout tradit *Wesenb. in paratit. ff. de jurisd. n. 2. Treutl. vol. 1. D. 3. th. 1. lit. b. Frantzk. Comment. ad ff. de jurisd. n. 3. Arum. Disp. 2. th. 1.* Quod tamen negant & variis argumentis contrarium defendere annituntur *Dn. Hahn. Comment. ad Wesenb. d. l. n. 2. verb. id proprie minus. Sutholt. Dissert. de Iurisd. aph. 115. seq. Dn. Struv. Exerc. 4. th. 51.* Quamvis hæc omnia notissima Germaniæ consuetudine immutata, atque in Altam & Bassam Jurisdictionem transfusa sint. Contrariatur quidem *Mæstert. de Iurisdict.* qui vult moribus totius pene Europæ aliam Jurisdictionem Altam, aliam Mediam, aliam Imam esse. Verum moribus Germaniæ magis convenit bimembris divisio, ut alia sit Criminalis, Superior, sive Alta, alia Inferior, Civilis sive Bassa. *Reinking. de R. S. & Eccles. lib. 2. class. 2. c. 17. n. 43. Carpzov. in Proc. tit. 2. art. 1. n. 56. & seq.* quæ ipsæ tamen species non ubiq; locorum æqualiter definiuntur, iterumq; communiter in suas partes, sive gradus secantur. *ICt. Consummatissimus Dn.* Lauterbach *Concl. Forens. Exerc. 5. thes. 1. ibiq; alleg. Bocer.* Communem hanc secuti divisionem, *talem hodie Colonellum,* vel Ducem exercitus, ἐπὶ τὸ πλεῖστον *Iurisdictionem habere statuimus, qualem*

162

sicut & Jure Romano habuit Magister Militum in milites, h. e. Merum mixtumque Imperium cum Jurisdictione, sive Civilem & criminalem aut altam & bassam Jurisdictionem, quarum illa ad rerum civilium cognitionem, hæc vero ad delictorum coërcitionem & animadversionem pertinet, & vocatur das Malefitz-Recht / *Eckolt. Syn. ff. de Jurisd. §. 1.* Ex quo fluit, quod Colonellus, utpote Magistratus militaris, in personas exercitus sui quoque Merum Imperium & potestatem Gladii habeat, id est, jus imponendi ultimum supplicium, & capitales pœnas. Cui enim competit potestas coercendorum facinorum, eum & habere Merum Imperium, indubitatum est. *l. 1. C. qui non poss. ad libert. perven.* Apparet hoc ex illo: Ein jeder Obrister repræsentirt bey seinem Regiment in administranda & tuenda Justitia personam Magistratus, und ist Obrigkeit darüber / er hat das Merum & Mixtum Imperium, nemlich, über sein und seinem Commando untergebenes und anvertrautes Regiment / die Ober- und Untergerichte / und Potestatem Gladii, also / daß er einem Maleficanten das Leben nehmen und ihm mit der Todes-Straffe (wann es das Recht pro qualitate delicti erfordert) belegen lassen kan: *l. 3. ff. de Jurisdict. omn. Judic. l. 1. C. qui non possunt ad libert. perven. l. 8. §. 1. ff. de pœn. Lobrin. d. l. pag. 85.* Quæ omnia tamen cum grano salis, & non ἁπλῶς ac simpliciter intelligenda sunt. Si namque Colonello, vel Regiminis Duci, utpote Magistratui Militari, Merum Imperium & potestatem Gladii attribuimus, illud non de pleno & summo *absolute*, sed *determinate*, & ex limitatione Principis, des Feldherrn / distincto intelligimus, quod potenus dum habere intellectum volumus, si legitima Cognitio præcedat. Notanter enim *Lobrinus* loquitur, wann es das Recht pro qualitate delicti erfordert / & non aliter, quod probatur *ex l. 4. §. condemnatum. ff. de re jud. & l. fin. C. Cōmination. Epistol. programmat. vic. rei judic. non hab.* imo prout

 tota

tota Jurisdictionum materia hodie ex cujusque Loci & consuetudine, Conditionibus, Privilegiis ac Ordinationibus dependet, & exinde dijudicari debet. *Anton: Moyn. in Observ. ad l. 3. de Jurisd. Carpzov. tr. crim. p. 3. qu. 109.* Ita & Militaris ex sanctionibus, Bestallungen und Ordonencen. Ac proinde difficile moribus his nostris Judicis in Rebus Militaribus potestatem certis cancellis circumscribere, cum inter eos, qui una Bellum gerunt, non una sit ubique eademque ratio, ideoque ad Jura, quæ inter Milites, und den jenigen Trouppen darzu man stößt / vigent Militaria, hic respiciendum. Quidam enim Generaliorem, alii Restrictiorem habent, nihilque novi, quod Princeps causas graviores ad se deferri faciat. Also hat das Hochfürstl. Haus Braunschweig und Lüneburg eingeführt / daß kein Urthel / so an Ehr und Leben gehet / von irgend einem ihrer Regimenter gesprochen / mag exequiret werden / ohne vorhergehende Fürstl. Confirmation. Quod & Imperator Zeno inter reservata esse voluit. *l. 3. §. 2. C. ubi Senator. Concordat:* Königl. Schwed. Ober-Gerichts-Ordn. *tit. 1. art. 11. Ziegler. ad Jus Milit. Brunswic. ad art. 12. p. m. 118.* Vielweniger haben sie Macht einen Ubelthäter zu perdoniren. Nam ut *Ulpianus* loquitur: Nemo, qui condemnare non potest, absolvere potest. *l. 37. ff. de R. I. & Ziegl. ib.* Quod tamen in bellis hodiernis non obtinet. Colonellos enim & Belli Duces condonationem & impunitatem scelerum, quam DD. Aggratiationem reorum, vel Jus aggratiandi, vulgo Begnädigung / vocant, & in potestate publica ac legitima, delinquentibus promeritas pœnas remittendi, consistit, vi meri Imperii, quod habent, exercere posse docet cum experientia *Dn. D. Feltmann. Respons. militar. 4. in fin. ibi*: denn wie bekandt in Teutschland die Obristen das *Regale Jus vitam dandi damnantis* haben. Huc spectant illa, quæ tradit *Lazar.* von Schwendi *in Discurs. Milit. Rubr.* von Aemtern des Kriegs. *ibi*: Das macht auch dem Feldherrn einen grossen

163

sen Glimpff / da etwan schon einem oder mehr das Leben oder ihre Ehre von dem Kriegs-Recht abgesprochen wird / daß er zu Zeiten / wann es die Gelegenheit der Sache wohl leiden mag / Milderung darinnen fürnimt / und die Verurtheilten begnadet / &c. eos tamen non facile, & nonnisi prægnantibus de causis, gratiam facere debere, omnino consultum est, nimirum quia Reipubl. interest, ne crimina maneant impunita, nec in omnibus delictis, præprimis illis, quæ contra Juris divini & naturalis prohibitionem sunt, veniam dare possunt. vid. *Heig. p. 2. q. 22. n. 23.* Causas, in quibus alias Remissio locum habet, *XV.* enumerat *Dn. Hoyer. in Corp. Iur. Milit. art. 20*, ad quem Benevolum Lectorem remittit *Ziegler. d. l. p. m. 123. & XVI.* addit: Wenn nemlich ein Maleficant bloß wider des Landesherrn Person gesündiget hat / und durch gewisse Bestraffung der Herr der Gefahr / so ihm aus des Delinquenten bösem Gemüthe ferner zustehen möchte / befreyen kan / daß nach Beschaffenheit der Sachen solcher am Leben könte perdoniret werden &c. ibidemque laudat Regiam Generositatem & Gratiam Regis Daniæ, quam in minuenda pœna nonnulli crimine læsæ Majestatis convicto fecit.

SECTIO VII.

monstrat

SUBJECTUM, ET EXPONIT, QUINAM JUDICES MILITARES SIVE AUDITORES ESSE POSSINT, VEL NON?

Membr. I.

Vidimus hactenus, qui *Auditoriatum conferre*, nunc qui *exercere possint* videndum. Non enim sufficit personam dantis idoneam esse, & jus dandi Judicem habere, oportet etiam eum, qui Judex datus est, aptum esse ad judicandum. *Rittersh. in Nov. p. 9. c. 9. n. 33.* Cum autem palam sit, hoc nobile &

multæ Dignitatis Auctoritatisque esse Officium, sic enim *Lobrin. d. l. p. 104.* zu einem Schultheissen wird gemeiniglich erkieset ein tapfferer Mann/ denn es ist auch der fürnehmsten Aemter eines :c. multum proinde interest, cuinam hoc conferatur, nec enim promiscue omnibus concedendum, sed sane Colonellis, ne indignis, quod eorum conscientiis judicandum committitur, hoc concedatur, probe invigilandum, considerandum, examinandum. *Digni* autem habentur omnes, quibus *natura, jure & legibus* judicare ac militare non est prohibitum. Eadem enim, quæ in judice communi, etiam hic in Militari, habilitas observanda. *Qui enim ad militandum & judicandum de Jure Communi inhabiles, ii nec in causis militaribus Judices, adeoq; Auditores esse possunt.* Qui sint apti & idonei, & qui permittantur dari Auditores sciemus, ubi cognoverimus prius eos, qui prohibentur.

Membr. II.

Non admittuntur ergo ad Auditoriatum (1.) *ob sensuum abalienationem* SURDI & COECI. Cum enim Auditor ab audiendo partes ita dictus, summarie de plano & extemporaneo judicio procedens Judex sit, requiritur, ut reos de Criminibus, quibus accusantur, audire debeat, *l. 6. ff. de Custod. & exhib. reor.* Et cum aliter quam audita voce contendentium instrui nequeat, necessario ipsum audire oportet; Surdi ergo ob Vitium corporis, quo laborant, & ob quod ab iis actus Judicii exerceri justitiaque administrari nequit, judicare non possunt. *l. 1. 2. ff. de Legib.* Et quanquam Interpretes per *l. 6. ff. de Iudic,* cœcum Judicis officio fungi posse statuant, tamen Auditorem, quod alias inhabilis sit sequi militiam, esse posse, constanter nego. Multa enim sunt, quæ oculis Judicum subjici debeant, antequam judicentur, ut de collatione Scripturarum *l. 22. ad L. Cornel. de fals.* deque aliis, quæ non nisi visu percipiuntur, Et

Segnius

Segnius irritant animos demissa per aures
Quam quæ sunt oculis subjecta fidelibus.

Gl. in §. fin. de grad. & affin. junct. text. Multoque perfectius rei cujusque cognitio ex oculorum sensu, quam aurium percipitur. *Aristotel. περὶ αἰσθήσεως. Chrysost. orat. 12. Polyp. 21.* φθαλμοὶ τῶν ὤτων ἀκριβέστεροι μάρτυρες.

Membr. III.

Inidonei (2.) ad Auditoriatum reperiuntur *ob loquelæ privationem*, MUTI, non qui ἀσαφῶς seu obscure, sed qui ἀσήμως sine significatione loquuntur. *l. 9. ff. de Ædil. Edict.* & sine articulatione. *l. 7. ff. de supellect. legat.* Auditorem enim loqui & interloqui oportet, expeditque in judiciis, præprimis si de plano fiunt, sæpe interrogationes fieri, *l. 9. C. de jud.* Sic etiam Jurisdictionem à dictione juris *l. 1. C. de jur omn. jud.* dictam, non mutus, sed loquens exercere potest.

Membr. IV.

Repelluntur (3.) ab Auditoriatu [α] *ob sanæ mentis defectum naturalem*, FURIOSI & MENTE CAPTI, seu μεμηνότες, quippe qui mente & judicio in Judicibus requisito necessario carent. *l. 12. ff. de judic. l. 9. ff. de recept. arbitr.* Similesque ICti eos faciunt Ignorantibus, *l. 4. ff. de Divort.* Dormientibus, *l. 1. §. sed si. ff. de acquir. possess.* & Vitiosis, *l. 1. & l. 4. ff. de Ædil. Edict.* Absentibus, *l. 2. ff. de jur. Codicill.* & Mortuis. *Baldus in l. 9. C. de impuber. & alior. substit.* Auditor muß hingegen ein tapfferer Mann von bekandter Dexterität und guter Experientz auch schleuniger Expedition seyn. *Lobr. d. l. p. 107.* [β] *Moralem*, PRODIGI, quibus decreto Magistratus bonis interdictum, *l. 40. ff. de R. I.* Etenim vitam & mores Auditorum tales esse convenit, ut Virtus eos facile commendare, & gratos gravibus bonisque Viris reddere possit. Nunquam enim tam excellens & pretiosum talentum concreditum dispensabit is, cujus vita moresq; cum hone-

sto

sto diffident & pugnant. Nec immerito: Qui enim sibi ipsi malus, cui bonus? Qui semel Scurra, nunquam Paterfamilias. Et ὁμοίως ἐπισφαλὲς μαινομένῳ δοῦναι μάχαιραν, καὶ μοχθηρῷ δύναμιν, i. e. periculosum est insanienti gladium, ac improbo viro Magistratum committere. *Tholos. Synt. l. 42. 9. n. 14.* Hinc optime JCti æquiparant Furiosis, *Jason. in l. 1. ff. de V. O.* quatenus sine Curatoris auctoritate sese obligando aliis ne quidem naturaliter tenentur, *d. l. 40. de R. J.* atq; Pupillis, *Bart. in d. l. 6. ff. de V. O.* quatenus alios sibi obligare, sine consensu tamen tutoris nihil gerere possunt. *Magnif. Dn. Struv. Exerc. 6. th. 38.* Quibus ut portæ Auditoriatus clausæ, ita nec magis prodigis aperiuntur.

Membr. V.

Non admittuntur (5.) ad Auditoriatum *ob immaturitatem* IMPUBERES, i. e. XIV. ætatis annum nondum egressi, *pr. Instit. quib. mod. tut. fin.* Quoniam natura tale judicium, quale in quovis judice, sicque etiam in Militari requiritur, non habent, *arg. §. 1. Inst. quib. non est permiss. fac. test.* & quid videant ignorant. *l. 1. §. fin. C. de fals. monet. l. f. ff. rem pupilli salvam fore.* Bey einem Auditeur wird hingegen ein hurtig Judicium erfordert ꝛc. *Lobr. d. l. p. 108.* Ut adeo, quia leves, proni ad animi affectus, inconsiderati, inexpertes rerum, *Tholos. Synt. l. 47. c. 9. n. 17.* ab omnibus officiis Civilibus arceantur, *d. l. 2. §. 1. ff. de R. J.* ac per consequens ab Auditoriatu. Quod recte etiam ad MINORENNES extenditur. Nam & horum consilium lubricum est, ut exacte non intelligant, quid loquuntur. Sic etiam suadebat *Mecænas Octaviano teste Dio. Cass. l. 52.* ne ad Magisterialem Equestrem dignitatem minores octodecim annorum eligeret. *Tholos. d. l. & libr. n. 19.*

Membr. VI.

Arcentur etiam (6.) ab Auditoris munere INFAMES. Quamvis enim hi certo modo Judices esse non prohibeantur,

tur de Jure Civili, *arg. l. un. C. de infam. junct. l. 18. §. 14. ff. de mun. & honor. Bachov. ad Treutl. V. 1. Disp. 12. th. 7. lit. b.* Quia tamen judicandi munus Dignitas est, ab eo recte arceri Infames colligitur *ex l. 2. C. de dignit. junct. l. 12. §. 2. vers. lege. ff. de Jud. l. 2. ff. de Senat.* quia ab Honoribus, *l. 12. C. de dignit. c. inter dilectos. 11. X. de probat. c. infam. 87. de R. I. in 6.* & ab officiis publicis repelluntur infames. *Gloss. in l. 2. §. miles. verb. Sacramento. ff. de his qui not. infam.* Quo præsupposito dicimus nec in causis Militaribus admittendos Infames. Siquidem Auditoriatus non modo est officium publicum, sed & honor atque dignitas, cui nonnisi integræ famæ & bonæ existimationis personæ præesse debent & possunt. *Lobr. in annot. ad* Schwendt Kriegs-*Discurs rubr.* Von des Regiments-Schultheißen Amt. *§.* Derohalben / ibi : Ein ehrlicher frommer Mann / qui probatæ vitæ habet testimonium. Tam sanctum enim tamque nobile Militiæ nomen, ut Criminosos ac infames à se repellat maxime, *Coteræ d. l. c. 1. n. 12.* quod & præcipit Reuter-Best. *art. 109.* & Schwed. Kriegs-R. *art. 109.* Schweitz. Kriegs-R. *art. 84.* Utinam adhuc hodie & non extrema quævis, phrasi Curtiana, urbium suarum purgamenta scriberentur, quibus ob egestatem & flagitia maxima peccandi necessitudo est.

Membr. VII.

Auditoriatus (7.) plane incapaces æstimantur FOEMINÆ, *ob sexus imbecillitatem.* Quia officium hoc Publicum est & Virile, à quibus Fœminas penitus remotas volunt Leges, ut constat *ex l. 1. §. 5. ff. de postul. l. 12. §. 2. ff. de Judic. l. 2. ff. de R. J. & c. dilecti filii 4. de arbitr.* Hinc sicut in nonnullis causis à testimonio repelluntur, *Nov. Leon. 48. c. forum. 10. in fin. de V. S. Specul. de teste §. 1. n. 83.* Sic etiam à Militia arcentur, *arg. l. 1. § 1. & 5. ff de postulando. l. 2. de R. J. Bocer. de J. B. lib. 1. c. 6. n. 19.* Utcunque Plato in ea sententia fuerit, Mulieres institui & doceri eadem, quæ bene instituti Viri sciunt,

sciunt, & idcirco negotia in Republ. curare posse, quæ ratio, quodomnia cum privatâ tum publica Pacis & Belli studia communicet Mulieribus cum viris. *Tholos. Syntagm. l. 47. c. 10. n. 3.* & Amazones *Justin. Hist. 2. c. 1. n. 3. c. 4. n. 4.* Viris æquaverint, atq; Galli, interq; hos *Damoiselle de J. Guillaume in libr quod edidit sub titulo: Les Dames Illustres ou par bonnes & forte raisons, il se prouve que le sexe Feminin surpasse en toute sorte de genres le Sexe Masculin*, adhuc hodie Albertinam, Barbaram, Bernecurtiam, Dominam Sancti Blamontii, La pucelle d'Orleans, la Mavie Reine de Sarasins, la Mathilde Duchesse de Mantoue, & de Ferrare, Jeanne d'Arc, & alias bene multas jactent ostententq; *Hondorfii Prompt. Exempl. p. 2. p. 37.* ubi unterschiedener Weiber Geschicklichkeit exhibet. It. *Chassan. Cat. Glor. Mund. part. 2. consid. 8. q. 10. 11. 12. 15. 16. usq; ad fin. & Consid. 88. 89. 90. &c.* Audiamus magnum illum Virum *Dn. Schuz. JCtum & Cancellar. Fuldens. in libello* Ehren-Preiß des hochlöblichen Frauen-Zimmers / oder unpartheyische Erörterung der ohne Fug in Zweiffel gezogenen Frage: Ob das Weibliche Geschlecht am Verstande dem Männlichen von Natur gleich / auch zu Verrichtung tugendsamer Wercke und Thaten ebenmäßig qualificiret sey / ibi: Debora eine Wittib commandiret das gantze Volck / eine Wittib führet die Armeen / eine Wittib erwählet die Capitaine und Generalen des Kriegs-Heers / eine Wittib krieget / eine Wittib macht sich würdig eines herrlich- und ewigen Triumphs. Aber warum läst GOtt dieses zu? Auf daß man lerne / daß an der Natur und Geschlecht der Weiber zu dergleichen hohen Actionen zu gelangen / kein Mangel noch an gleichmässiger Capacität zwischen Mann und Weib einiger Unterscheid sey. At enim vero licet fatear, non deesse Mulieribus Ingenium, Cognitionemque bonarum artium, fuit siquidem Theano Metapontina vel Thuria, Bythagerea Philosophi Teophronis filia, & ipsa Philosophia. Fuerunt & aliæ peritæ in aliis rebus, quas lubens præter-

 mitto,

mitto, quæ possent certe quamplurimos nostri temporis, potissimum Juvenes Judices, superare doctrina. Sed ob hæc & alia singularia non statim à Romanorum more & legibus recedendum. Rara namque sunt, quare merito à Virilibus officiis Fœminæ generaliter ab *Ulpiano* in *l. 2. ff. de R. I.* removentur, idque potissimum ob garrulitatem & fragilitatem Consilii, hinc tradit optume *Euripid. in Antiop.* ἡδονὴ δ᾽ τις γυναιξὶ μηδὲν ὑγιὲς ἀλλήλαις λαλεῖν. Voluptas quædam est mulieribus, nihil sane loqui invicem. Et alibi μήποτε λάβῃ γυναῖκα εἰς συμβουλίαν, nunquam in Consilium Mulierem admiseris; deinde ob mollitiem & inconstantiam Animi, cum ter in hora mutari dicantur, variumque atque mutabile semper fœmina, *c. forus.* ✠. *de V. S.* nihil in fœmina modicum, si amat uritur, odio implacabilis & contempta amens fit. *Grammond. in libr. 1. Histor. Gall. p.* 39. Estque communis omnium sententia, male se res habere, cum à natura degenerat Ordo naturalis. Mulieres Viris subjici, & non dominari, docent Pandectæ sacri, *Genes.* 3. & proverbium antiquum: Quum regunt vulvæ, gens tota proclamat sicut veh. *Tholos. l. 47. c. 10. n. 11.* Ut taceam, quod præter Jura ipsa Honestas & Pudor naturalis, ac stolæ matrimonialis decus Fœminas Auditorem seu Judicem & Militem agere, & similia officia virilia fugere jubeat, ipsisque prohibeat, perperam omnibus sese manifestare, *l. 14. C. de contrah. & committ. stipul.*

Membr. VIII.

Auditoriatus (8.) exercitium non obtinent *ob officiorum incompatibilitatem* MONACHI & CLERICI. His namque Officia Spiritualia sustinentibus Secularia Negotia tractare, & Officium Militare exercere simpliciter est interdictum, *c. sicut te. 8.* ✠. *Ne cleric. vel monach.* cum sit absurdum & Clericis opprobrio, si peritos sese velint ostendere disceptationum forensium, *l. 41. C. de Episc.* Deique servitio malint

malint humanas præferre occupationes. *l. 53. §. 1. C. eod.* Quin potius cultui divino miniſteria ſua impendere, cæteris omnibus poſthabitis ſtudere debent, ſecundum monitum *Conſtant. Imperat. in l. 2. C. Theodoſ. eod. tit.* Omitto Clericos ab Armis & Militia, quippe profeſſioni vitæ contraria, *l. 6. C. de muner. patrim. l. 1. §. 4. ff. de vacat. mun.* atq; ab uſu armorum in ſpecie arceri, *can. ſi quis, diſt. 36.* Late hic *Burger. obſ. 18. c. 1.*

Membr. IX.

Ab Auditoriatu (9.) excluduntur *ob Jurisprudentiæ & LL. militarium neglectum*, IMPERITI. Hos enim in enumeratione incapacium nullo modo prætereundos eſſe puto. Nam non convenit, ut illi gerant Nomen Judicum, qui Legum ſunt imperiti, & in rebus gerendis nullum habent uſum, nullam experientiam, *l. 14. verſ. legum. C. de Jud. & Nov. 82. pr.* ubi peritiam Juris in Judicibus requirit Juſtinianus, nec aliunde eos vult emendicare judicandi honeſtatem, ut ipſe loquitur *d. Nov.* Addatur *Nov. 60. in fin. Brunch. Cent. 1. aſſert. 43. B. Ludwell. JCtus ſine pari, præclara cujus ſcripta & fama pari per Europam ambulant paſſu, Exerc. 17. th. 9. lit. G. Donell. lib. 17. Comm. Jur. Civ. c. 24.* Videtur quidem permiſſum militibus, prout colligunt nonnulli *ex l. pen. C. de Jud.* eos, qui nullis literis imbuti, judices admittere, ita videtur, ſed κατὰ τὸ λέγεσθαι & figuram verborum, aſt latet in illa lege manifeſta quædam ἀσυλλογισία á dicto ſecundum quid ad dictum ſimpliciter, ſcilicet ut ejusmodi perſonæ non ἁπλῶς & ſimpliciter, ſed καταχρηστικῶς & ſecundum quid admittantur, quatenus rerum militarium & conſuetudinum periti ſunt, ad exemplum quorumcunque Artificum in rebus ſui artificii, *l. fin. C. de Jurisdict. omnium judic.* Suæ enim artis unusquisque & Auctor & Diſputator eſt optimus, ut docet exemplis *Valer. Max. libr. 8. c. 18.* quæ omnia ſine dubio procedunt, ſi Magiſtratus militares Auditores

E 3 peritos

peritos adjunctos habeant, ſic enim *Lobr. d. l. p.* 109. Heut zu Tage pflegen deßhalben Auditeurs beſtellet zu ſeyn / damit von ihnen die Officier und Aſſeſſores ſich / was Rechtens / auch können unterrichten laſſen / eben wie vor Zeiten denen Præſidibus provinciarum Beyſitzer zu dem Ende zugegeben wurden / weiln jene pflegten militaire Perſonen zu ſeyn / und der Rechten keine Wiſſenſchafft hatten. *l. 1. ff. de Offic. Aſſeſſor junct. l. 2 ff. quod quisq; juris in al. ſtat.* Jura igitur ſi ipſe ignoret, quomodo alios in iis informare poterit. Nec tamen adeo eminenti Scientia & Jurisperitia accuratiori, quæ cupidiſſimis ſæpius, variis remoris obſtantibus, contingere nequit, præditos, & JCtos perfectos Sculteτos eſſe oportet, ſed ſufficit, ſi modo οἱ μετὰ τὸν δυοδεκάδελτον σοφοὶ ac media juris ſcientia imbuti, & ad minimum ea Jura, quæ eorum officium reſpiciunt, quæve de Contractibus, deque Judicibus & proceſſu criminali formando prodita ſunt, intelligant, ſicque cum hac Juris Civilis ſcientia exactam Articulorum Militarium ac Juris Divini cognitionem habeant, quemadmodum notat iterum *Lobr. d. l. rubr.* Von des Regiments-Schultheißen Amt. *n.* 106. ibi : Weilen demnach auf den Regiments-Schultheiß die heilſame Juſtitz und deren Adminiſtration beruhet / ſo muß derſelbe neceſſario die Göttlichen / allgemeinen Kayſerl. und ſeines Landes Fürſtens / auch Feldherrns beſchriebene Land-Geſetze / und deſſelben ſamt anderer kriegenden Potentaten Kriegs-Rechte und Ordnungen wohl verſtehen und inne haben ꝛc. Siquidem nach denen Göttlichen und beſchriebenen Weltlichen Rechten er (der Schultheiß) die Urtheil fällen muß. *Id. ibid. p.* 107. Quæ omnia Imperitus facere & intelligere nequit, cum non entis nullæ ſint qualitates. *l. 4. §. 1. ff. de Act. Empt. Weſenb. Parat. ff. de Prob.* Judex autem non dicitur, qui non facit, quæ ad officium ejus pertinent, *Dec. ad l. 183. de R. I.* Immo Auditor, ut Judex lex animata ac Dux & Imperator & baſis & fundamentum totius judicii eſt, *Gail. 1. Obſ. 42. n. 9. & ſeq.*

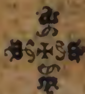
seq. Ein Auditeur muß beym Kriegs-Recht das beste thun. *Lobr. d. l. p. 108.*

Membr. X.

Tandem rejiciuntur, (10.) *ob infamiæ notam* ab Auditoriatu [α] INFIDELES & HÆRETICI NOTORII, & ex ea causa infamia notati. Hi enim tum ab omni officio, tum maxime ab hoc sunt repellendi. [β] EXCOMMUNICATI, cum quibus ne cibum quidem capiamus, præcipit *Apostolorum Coryphæus Paul.* 1. *Corinth.* 2. & BANNITI, quibus omnia quoque humanitatis jura, vicissitudinesq; officiosum & commercia sunt interdicta. *Oldendorp. Class. 1. Act. 2. p. m. 16. & 17.* Huc pertinent die mit Schelmen von Regimentern und Compagnien gejaget werden. [γ] SERVI, siquidem hi de Jure Civili pro nullis habentur. *l. 32. de R. I.* τοῖς δούλοις οὐκ ἔστι μετουσία πολιτείας & quasi non sint. *l. antep. eod.* Quamvis ex persona dominorum χαρακτηρίζονται, ut ait *Theoph.* i. e. personentur, prout ostendit *Vinn. in not. ad Instit. tit. de Stipul. serv. in pr.*

Membr. XI.

Cæterum antequam finem huic sectioni imponamus hoc quoque addimus: *Causas speciales, quæ Judicem communem inhabilem & suspectum reddunt, & ob quas, si justæ & graves sunt, recusari potest, etiam ab Auditoriatu excludere*, argumento à genere ad speciem ducto, quod validum εἰς ἀναιρέσιν, videsis *Magnif. Dn. Struv. Exerc. 6. th. 11.* Quia eadem ratio in judice Communi, quæ est in Militari. Identitas enim rationis eandem facit Juris dispositionem. *c. inter corporalia. 2. de transl. Episc.*



SE-

ΝΟΜΙΚΟΙ etiam ſint, & ſecundum L L. non exempla judicent, *l. 13. C. de ſent.* nec præſumtionibus, ſed clariſſimis argumentis, *l. ult. C. de Prob.* Huc pertinent ea, quæ *Sect. præced. ſcil. membr.* 9. dixi. [γ] INDUSTRIA ac DILIGENTIA Sint ergo Judices Militares φίλεργοι ἄνευ ἀνελευθερίας i. amantes laboris, absque tamen ſordibus, & diligentes ſe præbeant in diminuendis litibus, *l. 21. ff. de reb. cred.* nihil procraſtinent, αἰεὶ ἀμβολιεργὸς ἀνὴρ ἄταισι παλαίει, ſemper enim dilator operum cum damno luctatur, Diligenti è contra nil non pervium eſt ac perveſtigabile. *Rittershuſ. ad Nov. Procœm. c. 5. n. 22.* [δ] FIDES, quæ in eo conſiſtit, ut ſuſpecti & inimici non ſint, *c. 5. de fid. inſtrum.* Nullo odio, levitate nulla ducantur, *c. 4. c. 3. q. 7.* Quatuor enim præcipue modis pervertitur humanum judicium, Odio, Timore, Cupiditate & Amore, ut præclare docet *Rittershuſ. in Nov part. 9. cap. 6. n.* 102. Odio, dum contra quemlibet adverſa molimur; Timore, dum metu poteſtatis alicujus veritatem loqui pertimeſcimus; Cupiditate, dum præmio animum alicujus corrumpimus; Amore, dum amico vel propinquo complacere contendinus. Horum itaque & ſi quæ ſimilia ſunt, ſi vel unum aliquod in Auditoribus tanquam Judicibus deprehenditur, merito ut Suſpecti recuſantur. Nam & in Judicio Militari exceptionem Judicis ſuſpecti locum habere, docet Königl. Schwed. Kriegs-Recht *in Corp. Jur. Milit. p. 200. A. 8. Mev. p. 8. d. 92. n. 1.* Nec etiam in Militaribus Caſum pro Amico agnoſcimus, per ea quæ habet *Schnobel: Diſp. ff. 21. th. 6. Dn. Richter. JCtus ſummus & Ordinarius quondam prope Salam meritis Illuſtris, Præceptor venerandus, Deciſ. 1. n* 2. Quamvis enim plurimi ſint, qui affirmantium caſtra ſequantur, quos inter *Andl. in Medull. Jur. Juſtin. tit. de Offic. Jud.* Verum poſthabitis illorum fundamentis, quibus forſitan nituntur, lubet pro nunc contrarium defendere, præprimis cum Negativa rationi Juris ac æquitati publicæ magis conveniat.

169

Membr. II.

Sint præterea [ι] HONESTI & INTEGRÆ OPINIONIS, Ehrliche unbezüchtigte Leute/ *Lobr. d. l. p. m. 103.* & tales, qui boni & innocentis viri officio fungantur. *l. 4. §. 1. ff. famil. erciſc. l. 137. §. 2. ff. de V. O.* Nam Ehrloſe Leute à Collegiis & Conſeſſu Judiciorum Criminalium arceri & removeri debent, cum iniquum eſſe videatur, ut qui de aliorum delictis judicat, ipſe ob delictum aliquod infamia notatus comperiatur, *Beſold. part. 3. Conſil. 117. n. 20.* [ζ] REBUS FORENSIBUS EXERCITATI; Nec enim meretur Judicis nomen, qui legum ignarus eſt, neque cauſarum habet experimentum. Siquidem Judices debent per ſe noſſe, quod juſtum eſt, ne aliunde hoc emendicare neceſſe habeant, tamque neceſſaria eſt Judici Actionum & Rerum agendarum Praxis, ut qui non eſt practicus, ad judicandum plane ſit inhabilis. *Burg. Obſerv.* 100. *cent.* 2. Er muß ein Mann von bekandter Dexterität/ guter Experientz und ſchleuniger Expedition ſeyn/ daß er ſowohl in Civilibus als Criminalibus verhören/ anſetzen/ die Partheyen entſcheiden/ auf begebende Fälle zeugen ſummariſch und eydlich examiniren/ Confrontationes anſtellen/ Kriegs-Recht halten/ Urtheil/ Decreta und Abſchiede verfaſſen/ ſelbige publiciren und exequiren laſſen/ auch fernerweit alle Actus Jurisdictionales exerciren ſolle und möge. *Lobrin. d. l. p. 100.* Add. illa, quæ *ſect. prior. membr.* 9. hac de imperitia fuſius dicta ſunt. [η] VIRI BONÆ CONSCIENTIÆ, indeque ut Judex duplicem debet habere ſalem, & Scientiæ, ſine qua inſipidus, & Conſcientiæ, ſine qua Diabolicus. *Bald. in l. 2. C. de ſentent. ex peric. recitand.* & poſt eum *Jaſon. in l. rem non novam. 14. C. de Jud. Menoch. 2. arbitr. caſ. 334.* Nemini itaque injuriam facere, & non quid licet, ſed quod decet, ſemper reſpicere, immo ita judicare debent Judices militares, ſicut ſe judicari exoptant à Summo & Supremo omnium Judice. Confer. *Garſ. Maſtrill. de Magiſtratib. lib. 2. cap. 2. num. 92.*

(θ) VE-

(ϑ) VERACES, h. e. qui veritatem amant, quæ rerum gestarum moribus non vitiatur, ideoq; ex Ulpiani sententia id sequantur, quod convenit ex fide eorum, quæ probabuntur. *l.6. §.1. ff. de Offic. Præs.* Judici enim in judicando magis cordi esse debet custodia veritatis, quam obedientia voluntatis *c.3. qu. 7.* Cum enim de re aliqua duo plures litigant, non alio fine ad Judicem veniunt, quam ut pronunciet, uter ipsorum justiorem causam habeat, quod juste fieri non potest, præprimis si de simplici & plano, ut inter Arma, fiat cognitio, nisi Judex sit verax, inquit *Guevarr. in Horol. Princip. lib. 3. c. 6. n. 474.* Quamobrem pro veritate indaganda omnia rimari debet, & rei qualitatem plena inquisitione discere. [ι] OSORES TURPIS LUCRI; acceptione pecuniæ, quæ Justitiæ Veritatisque est prævaricatio, ac Muneribus omnibus modis abstineant, nec alios, per quos delinquant, circa se habeant. *Nov. 8. c. 8. Nov. 124. c. 2.* Judices enim tunc per sortes judicasse, & ut Dd. loqui amant, Barratariam commisisse dicuntur, cum aliquid accipiunt, ut sententiam proferant. *d. l. 3. C. ad L. Jul. repet.* Non enim Justitiæ opera venalia sunt, cum æstimationem Justitia non recipiat. *Menoch. de arbitr. Jud. quæst. lib. 2. cas. 342. n. 21.* & injustissimum est, Justitiæ, quæ gratuita esse debet, mercedem quærere. *Cic. lib. 1. de LL. Burg. Obs. 1. cent. 4.* [κ] STRENUI & CONSTANTES, zu einem Schultheißen wird gemeiniglich erkieset ein tapfferer Mann ꝛc. *Lobr. d. l. p. 104.* & tales, qui ut JCtus Callistratus ait, in cognoscendo neque excandescunt adversus malos, neq; precibus calamitosorum illachrumentur, terribiles sint delinquentibus, mites vero, placidis & devotis, *Nov. 82. c. 10.* Non est Judex, cujus animi motum vultus detegit. *l. 19. ff. de Offic. Præs. Syracid. cap. 4. vers 7. & 9. in fin.* Tandem [λ] FORTES & BELLICOSI, non effœminati, qui sudo & udo cœli apto, sicque ad multos labores intrepidi inveniantur, qui famem pro condimento, Tabacum

pro alimento, Humum pro Cubili; Arbustum pro Tabernaculo habent, quique si necessitas cogit, affixi equo dies noctesque traducere, in equo cibum, in equo somnum, ad exemplum cujuslibet militaris aut officialis, capere possunt *Malcoma l. ad Wesemb. in ff. tit. de re milit.* Quibus præmissis haec ex *Burg. obs. 100, c. 2,* concludo: Tales tantummodo homines ad Judicia bellica, tanquam Justitiæ officinas, requiruntur, qui sunt Conscientiosi, Cordati, Prudentes, Veraces, si non Juris communis, Articulorum tamen Militarium exacte gnari atque periti, non vero Homines Athei, Callidi, Versuti, dissimulandique insignem peritiam habentes, quales hoc malitioso seculo industrii ac Politici nuncupantur. *Ventur. à Valent. in Part. litigios. lib. 2. c. 10. n. 15.*

Membr. III.

De *Subjecto* & *Requisitis* hæc fuerunt, sequitur *Constitutio*, ubi notatum volumus, eam secundum *l. 6. C. ad L. Jul. repet.* ita fieri debere: Ne Ambitione vel Pretio, sed probatæ Vitæ testimonio ad hoc Judicandi Munus promoveantur, & quidem prævia præstatione Juramenti. Afferit hoc *Lohr. d. l. p. 107.* Er (der Schultheiß) wird mit Eydes-Pflichten verbunden / jedermänniglichen unpartheyische gleich durchgehende Justitiam zu administriren / auch nach denen Göttlichen und beschriebenen Weltlichen Rechten / Urthel zu fällen ꝛc. Proinde inter alia requisita Auditorum est & hoc, ut sint, utpote Judices Criminales, jurati. Licet enim ita comparati sint, ut nemo dubitet, quin recte sint pronunciaturi, tamen quia omnes Judices, antequam Judicandi Munus subeant, Juramentum de recte judicando præstare tenentur, *l. 14. C. de Jud. d. l. 6. C. ad L. Jul. repet. Nov. 18. c. 7. & 14. Nov. 69. c. 3.* Ergo etiam & multo magis Judices Rerum Militarium, quippe quorum Officium plurimum circa capitales causas occupatum. Ratio rationis, quod is, qui juratus, præsumatur memor Juramenti & Salutis suæ, debitam Fidelitatem & Industriam

dustriam in officio adhibere, &c. ut Theodosius & Valentinianus Impp. *in d. l. 6. C. ad L. Jul. repetund.* loquuntur: Divini timoris (contemnendo jusjurandum) haud i memor, ut saluti propriæ ullum commodum antepon . Contenta Juramenti subministrat *Lobrin. d. l. p. m. 104.* ibi: Er (der Schultheiß) schweret dem Herrn treu und hold zu seyn/ und darneben das Gerichte treulich/ ohne Argwohn/ und der Partheyen unbillige Gefahrde zu besitzen/ Recht zu halten/ Urthel zu sprechen/ und dieselben vollziehen zu lassen/ wolle kein Parthey vor der andern/ oder der andern zum Nachtheil/ fördern noch hindern: sondern dem freyen schnellen Rechte nach/ einem jeden der es begehret/ unverzüglich/ niemand zu Liebe noch zu Leide/ alle Gefährlichkeit hindangesetzt/ Recht ergehen lassen.

SECTIO IX.

declarat

MATERIAM CIRCA QUAM, SIVE OBJECTUM AUDITORUM.

Membr. I.

POstquam Sect. præced. *Causam* Auditorum *efficientem*, *Subjectum* & *requisita* vidimus, OBJECTUM nunc eorum considerare, ratio institutæ methodi nobis proponit. *Constituunt* autem hoc *omnes Militantium Causæ*, non solum *Contentiosæ Jurisdictionis*, tam *Civiles*, quam *Criminales*, tam *Seculares* quam *Ecclesiasticæ*, modo in Judicium militare sint deductæ, siquidem de re in judicium non deducta Judex decernere non potest, neque super eo, quod Judicio comprehensum non est, Sententiam proferre, *l. 3. C. de edend. Pich. manud. ad Prax. part. 1. præcept. 2. num. 1.* Sed & illæ, quæ sunt *Jurisdictionis Voluntariæ*, intellige Insinuationem Contractuum, Pactorum de mutua successione (inter milites enim quævis pacta successoria valent, & indifferenter permissa sunt, ultimæque Volun-

 tatis

tati efficaciam obtinent) *Carpzov. Resp. l. 15. t. 1. resp. 5. n. 25.* ac Testamentorum, quæ omnia tam Regimenti Scultetus, quam [Au]ditor Generalis peragere potest, prout constat ex Königl. [Sch]wed. Ober-Gerichts-Ordn. *rubr.* Von deß *General-Auditeurs* Amt rc. *in Corp. Jur. Milit p. 206. §. 3. & app. p. m. 327. tit. 3.* §. 3. Wann Testamenta, Obligationes Contractus, Verträge und dergleichen aufszurichten / sollen dieselbe vor gültig und kräfftig gehalten werden / wann Sie von ihme dem General-Auditeur unterschrieben seyn. Sic & utriq; permittitur, ut coram semetipso propriam insinuare possit Donationem. Donationem enim à Magistro Militum suis Militibus se ipso auctore factam validam esse, docet *l. 36. §. fin. C. de Donat.* Et cur non, cum Insinuatio sit Actus voluntariæ Jurisdictionis. *arg. l. 27. & 30. C. de Donat. Schneidew ad §. 2. Instit. de Donat. n. 31.* Quales actus etiam coram eo ipso, quem concernunt expediri posse, in jure expeditum. *Eckolt. Synops. ff. tit. de Donat. §. 14.*

Membr. II.

Ut vero eo melius cognosci possit, qualis causa in Judicium Militare deducta sit, an Civilis, an Criminalis, sciendum, quod *Causa Criminalis* ea dicatur, *quando principaliter ex delicto agitur ad commodum publicum*, sive potius ad publicam vindictam. *Civilis* vero *quando principaliter agitur ad commodum privatum*, sive talis causa descendat ex contractu, sive ex delicto. *Robert. Marant. spec. aur. part. 4. dist. 1. num. 2.* Nam & hasce ad Judicium Militare pertinere, & Auditorem non minus de Civilibus, quam Criminalibus cognoscere posse, expediti juris est. Majus enim cui concessum, & minus concessum videtur, *l. 7. §. fin. ff. de Don. l. 15 ff. de Don. caus. mort. l. 21. ff. de R. l.* Minus enim semper inest ei, quod plus est, *l. 110. ff. de R. I.* Et cui licet plus, etiam quod minus est licebit, *d. l. 21. de R. I. c. 53. eod. tit. n. 6.* semperq; a majori ad minus validum est argumentum, *Everhard. in loc. Top. a maj.*

ad

ad min. n. 1. Sicut è contrario, cui denegatur majus, & minus denegatum intelligitur. Ne C. L. rationibus fatigem, addam pondus autoritatis nomotheticæ ex *l. 6. C. de Jurisd.* ubi Imperator Magisteriæ potestati inter s viros, vel privatum Actorem & Reum Militarem, et Civilium Quæstionum audiendi concedunt facultatem, præsertim cum idipsum de more litigantium esse videatur, *Add. l. 2. C. ubi de ration. Mev. p. 8. dec. 481 Burger. c. 1. observat* 40. Militiæ proinde Dux per Sculteturn, Jurisdictionem suam exercet tam in Civilibus quam Criminalibus Causis. *Carpzov. Dec. 24. num. 13. Brunnem. ad l. 1. C. de Offic. Magistr. Milit. & l. 6. C. de Jurisd omn. Jud.* Dd. communiter. Vid. omnino hic *Lobr. d. l. p. 89.* ibi: Worans klärlich erhellet / daß die Soldaten sowohl in Civilibus als Criminalibus vor keinem andern Richter ꝛc. *& p. 93.* Was nun andere geringere und Civil-Sachen anlanget / so ist allbereit vorhin *Tit.* Von Jurisdiction der Obristen angeführt / daß solche necessario auch vor Ihnen / und denen Regiments-Gerichten ventiliret / vertragen und decidiret werden müssen ꝛc. *& p. 87.* Andere geringe Streit-Sachen und Zanckhändel sollen und müssen auch vor keinem andern Officier / als vor dem Haupt des Regiments / und vor den Regiments-Gerichten vertragen werden. Quæ omnia *Articul. Milit. Elect. Sax.* bey der Residentz-Vestungs Garde zu Dreßden / *art. 26. 32. & 36.* cum aliis confirmant. Aliud quidem observat Hollandia, ubi in Civilibus Personæ Militantes coram Curia conveniri, tradit *Brunnem. ad d. l. 1. C. de Offic. Mag. Milit. Simon. à Groeneweg de LL. abrog. ad l. 6. C. de Jurisd.* quod tamen ut speciale passim non admittitur, nec trahi debet in argumentum vel consequentiam. *Castrens. Cons. 97. n. 3. in fin. l. 2. Cardinal. Tusch. lit. S. conclus. 462. n. 12.*

Membr. III.

Cessat Auditoris de Civilibus causis cognoscendis officium, si militantes pro functionibus, debitisque publicis

172

cis vel privatis ante aut dissoluta Militia contractis conveniantur, quo casu Fori præscriptione uti prohibentur, pe[illegible] C. *in quib. caus. Milit. fori præscript.* sed ut privati [illegible]is occupati, Sacramento sunt solvendi, *l. fin. de [illegible] Milit.* atque ad Ordinarium Judicem remittendi, *l.* 1. §. 6. *de re Milit.* ibique conveniendi, *l. un. C. in quib. Caus. Milit.* Und haben in Civilibus die Soldaten sich keines Privilegii zu getrösten / sondern müssen vor der Obrigkeit des Orts stehen / wenn sie pro functionibus debitisque publicis vor Gerichte gefordert werden. Et Privilegia, quale est, ne armatæ Militiæ Milites, nisi in quantum facere possint, eleganter *Th. Herm. ad l. 173. de R. J.* ἀξιώσας ὁ νόμος παῤῥησίαν δοῦναι τῇ χθὲς καὶ πρώην συγκοινωνῷ τοῦ βίου παντὸς ἀπογυμνῶσαι τὸν ἴδιον ἄνδρα, deducto scilicet ne egeant, *l. 6. in. pr. l. 15. ff. de re jud. Tholosan. Syntagm. l. 22. cap. 9. num. 6. Dn. Lauterbach. eximiæ ac elimatæ eruditionis JCtus Disp. Inaugural. de Benef. Compet.* conveniantur, aut ex causa æris alieni in carceres ducantur. *Covarruv. Lib. 2. var. Resol. c. 1. n. 4. Wesenb. cons. 50. n. 20. Menoch. de A. I. Q. lib. 1. qu. 88. Bocer. de Bello c. 16. n. 5. & Bald. in l. 1. §. ult. C. qui bon. ced. poss.* ad debita domi vel alibi extra militiam facta non extendenda, sed de iis, quæ in castris contracta, intelligenda, per tradita & deducta *dict. Burg. Cent. 1. Observ. 40.* it. *Bocer alleg. loc.* Huc trahimus quæstionem: An miles transiens si ad Locum Contractus venerit, ex Contractu antea ibi gesto conveniri possit? Coutractus nomine aliquem eo loco forum nancisci, si ibi deprehendatur, exploratum est, *per l. 19. §. 1. ff. de Jud.* Quod quidem de Jure Civili *d. l.* 19. controversiam peperit, an non & absens eo citari possit, quod affirmare videtur *Franzk. ad ff. h. t. Habn. ab Wesenb. n. ult.* Jure vero Canonico *per c.* 1. §. 1. *[illegible] de for. comp.* & moribus, *vid. Socin. ad rubr. de for. Comp. num. 15.* expeditum est, prius assertum *Dn. Struv. Exerc. IX. th. 42.* add. *Brunnem. ad. d.*

l. 19.

l. 19. n. 14. Supposito hoc jure Militem transeuntem contveniri non posse, autumo ex ratione, quam tr *Zan. de Except. p. 2. c. 1. n. 125.* quia confestim abiturus in contractus, licet ibi deprehensus, conveniri nequit, *Brun. m. alleg. l. n. 14.* Nec contrariatur generalitas *c. 1. §. 1. de for. compet.* Confer. *Umm. ad Proc. D. 4. th. 1.* Patrocinatur Militi *l. 2. ff. de in jus voc. n. 13. Hillig. ad Donell. L. 23. c. 2 lit. U. Hahn. ad Wesenb. tit. de in jus voc. n. 5.* Sicut hanc *l. 2.* militibus ad diribitorium proficiscentibus applicat *Oldendorp. Class. 1. act. 4.* Militiæ namque causa publica est. Et commodissime omnium tuebitur se Miles *l. 2. §. 4. ff. de Jud.* Eadem enim, quæ pro Legato, hic pro milite pugnat ratio, nempe necessitas publica, *arg. l. 35. §. 7. & 9. l. 36. ff. Ex quib. caus. maj.* Add. *Zanger. de Except. p. 2. c. 1 n. 127.* Quod si vero durante hospitatione transiens Miles aliquod debitum contraxerit, quin conveniri ex eo possit, haudquaquam dubito, *arg. l. 25. ff. de Jud.* Ast hoc limitandum *per l. 26. eod.* modo debitum liquidum & paratissimæ executionis sit, *Carpz. p. 1. const. 10. d. 11. n. 3.* ne moram profecturo injiciat. *Brunnem. ad l. 26.* Et sic succurri puto æquitate, *l. 29. ff. ex quib. caus. maj.* ne cuiquam officium publicum vel damno vel compendio sit. *Menoch. cons. 18. num. 60.*

Membr. IV.

Progrediendum nunc ad *causas criminales.* Inter alia Militum Privilegia radiat illud, quod ratione delicti perpetrati solummodo coram suis Ducibus conveniri debeant, adeo ut Magistratus loci, ubi e. gr. delictum à milite perpetratum, ad inquisitionem & coercitionem haud admittendus, sed tota causa ad Judicem Militarem, an den Auditeur oder das Kriegs-Recht / vel Magistratum Militiæ remittenda sit, *per l. 9. c. de custod. & exhib. reor. l. 1. c. de re militar. l. 1. c. de Off. c. Magist. Milit. l. 6. c. de jurisd. omn. Jud. c. L. … de re militar. th. 21. n. 14. Burg. cent. 1. Obs. 40. Cent. 2. Obs. 26. Cent. 4. Obs. 74.* Et

G non

non minus interest Auditorum, Crimina inter Milites punire, quam de Civilibus cognoscere, litesque expedire. In hoc mate co[illegible]t variæ non solum Militum insolentiæ, quas expresse [illegible] præstitum Juramentum sæpissime admittunt, dum pauperes rusticulas excruciant, ex eorum domibus omnia rapiunt, & ad mortem usque verberant, donec certam pecuniæ summam exsolvant, aut domibus exeant; principales ædium partes, τὰς αὐθεντικὰς οἰκήσεις d. i. fürnehmsten Gemächer/ occupant, quas *Nov. 130.* & ad hanc *Rittershus part. 14. c. 6. num. 11.* dominis vel inquilinis reservari vult, immo, præter istam ædium occupationem, dominæ, filiabus ac ancillis insidias struunt, cum ædium ventris quoque possessionem involant, atque miseris maritis frustra novum opus nunciantibus interdictum uti possidetis objiciunt *Malcomas l. 1. ad ff. tit. de R. M.* sed & atrocia crimina ac vitia committunt, quæ omni bono ordini eclipsin insinuant, Quorum divisionem commodissimam *l. 2. ff. de R. M.* suggerit *Arrius Menander, inter Papiniani discipulos clarus, qui de Re Milit. 4. edidit libros*, quod sint aut *Propria*, aut cum cœteris *Communia. Boc. de Bello. l. 1. c. 14. Arnis. 2. Rer. Polit. 3. sect. 6. n. 29. Brunn. ad W[illegible]. ff. tit. de re Milit.* Hæc nempe *Communia* C. J. A. dicit ea, quæ in reliquos homines cadunt, welche sowohl andere als Soldaten verüben können/ als nemlich/ wenn sie einen Todtschlag/ Nothzucht/ Ehebruch/ Strassen-Raub und Mordthat/ oder dergleichen begehen ꝛc. *Lobr. d. l. p. m. 91. Propria*, quæ Milites ut Milites committunt, wenn sie nemlich sündigen bloß als Soldaten und Kriegs-Leute. *l. 2. ff. de re Milit.* & omne delictum Militis est, quod aliter quam disciplina Militiæ exigit, committitur, *l. 6. ff. eod.* vel *segnitie*, vel *contumacia*, vel *desidia*, quorum Catalogum vide apud *Tiber. Decian. tract. Crimin. lib. 7. c. 14. Meier. C. A. tit. de re Milit. n. 15.* In propriis juxta *l. 2. §. 1. l. 3. §. 3. de re Milit.* habet Auditor cognitionem & coercitionem, *Add. l. 3. pr. ff. de re Mil. l. 1. C. de Offic.*

Vic.

Vic. l. 1. C. de Offic. Magistr. Milit. l. 6. C. de Juri[illegible] C. de ex-hib. reis. *Communia* subdividuntur in *gravia* & [illegible] In *his* cognitionem Præses Provinciæ, coercitionem [illegible]aris Judex, in *illis* Præses loci, ubi admissa, cognitionem & coercitionem habet. *l. ult. de accus. l. 3. de re Milit. l. 2. C. de Privileg Schol. Meier. th. 264. Svev. de Privil. Milit. th. 4. lit. a. num 8. Pohlm. in Inaugur. Diss. de Jur. Milit. th. 26. Brunnem. qu. 7. de re Milit. Michael de Jurisd. concl. 93. 94. Magnif. Dn. Struv. Exerc. IX. th. 59. & Exerc. 50. th. 42.* Id quod suis punctis comprobat *B. Dn. Carpzov. p. 4. const. 9. d. 11.* dum neutiquam allegatas LL. generaliter accipiendas, sed potius restringendas esse dicit ad casus sequentes, si miles arma vendiderit, excubias deseruerit, è castris emanserit, aufugerit; & quæ sunt alia crimina relata à *Tiber. Decian. d. l. n. 15.* Hinc porro ob delictum enorme, Militiam haud concernens, non obstante alio Privilegio, Milites reos in loco delicti accusari posse, *per text. in l. ult. ff. de accus. l. 1. C. ubi Senat. vel Clariss. l. 2. ff. de re Milit.* evincit, ibique alios Dd. qui sententiæ huic accedunt, recenset, quod disertis quoque comprobat verbis *R. J. de An. 1641.* §. Wir haben uns &c. allwo zu destomehrer Haltung guter *Disciplin. &c.* Vid. *Lobr. p. 92.* Verum enim vero quamvis hactenus dicta de Jure ita se habeant, tamen de more & generali Consuetudine Belli Colonellos ac Capitaneos de omni crimine per armigeros commisso cognoscere, & ad illos recurri solere, post *Böer. scribit Jul. Clar. libr. 5. Sentent. §. fin. qu. 31. n. 24.* Et hisce Imperii turbis, non obstante distinctione opposita, inter militare aut vulgare delictum, remissionem à militaribus Officialibus indistincte passim flagitari & plerumq; impetrari, vel ipsa monstrat experientia.

Membr. V.

Si de delicto & crimine perpetrato constat, Auditor *inquirere* debet, ut quam primum scire possit, quis delictum ipsum commiserit, ubi celeritatem & diligentiam maxime

 adhi-

adhibeat, necesse esse, ne aut reus ipsa fuga sibi consulat, aut Officialconvenientia delictum maneat impunitum. Auditorem in Militum Processu relicto ordinario nullo existente curatore, ex officio in criminis reos & qualitatem delicti inquisitorie agere posse, liquet generaliter *ex l. 3. ff. de Offic. Præs.* ibi enim *JCtus Ulpianus*; Congruit bono atque gravi Præsidi curare, ut pacata & quieta Provincia sit, quam regit, quod non difficile obtinebit, si sollicite agat, ut malis hominibus Provincia careat, eosque conquirat: Nam & sacrilegos, latrones, plagiarios, fures conquirere debet, & prout quisque deliquerit, in eum animadvertere. Speciatim *ex Nov. 128. cap. 21.* ubi Jubemus, inquit, Imper. Justin. Omnes Judices tam Militares quam Civiles, per se requirere eos, qui latrocinia aut violentias aut rapinas rerum aut fœminarum, aut alia quælibet in provinciis illicita committunt & supplicia eis legitima inferre. Idem præcipit Peinl. Hals-Gericht-Ordn. *art. 214. & 215.* ibi: Wo der Beschwängte nicht klagen wolte / so soll dennoch die Obrigkeit den Thäter nichts destoweniger von Amtswegen rechtfertigen / und nach Gelegenheit der Person und Uberfahrung straffen lassen. Add. *Papp. ad Ius Milit. Holl. p. m. 180.* Præprimis cum hodiernis in bellis officialium maxima pars, præcipue Inferioris Ordinis Officiales, Wachtmeister / Corporal und Feldwebel / ex occultatione delictorum quæstum facere, eoq; unice uniceque laborare soleant, ne Superiores ac Capitanei eorum fiant gnari. Quanquam ejusmodi connivVentiam & occultationem Sanctiones bellicæ omnibus modis vetent. Sic *de Iur. Milit. Belgic. art. 65.* ist ein Capitain sub pœna trimestris (milites per menses non per annos & hebdomadas numerare, patet ex litteris Compass. aus den Pässen) suspensionis ab officio schuldig / wenn ein Soldat einige Misse-that begangen / ihn in die Hände des Generals oder dessen / der das Commando zu stellen / welcher samt den gegenwärtigen Capi-

taine/

tainen / Lieutenanten und Fähnrichen / nach gepflogener Erkundigung das Urtheil über ihn fällen soll / :c. Sic ... in derer Herren Staaten in Frießland Articulo, ... expressis verbis, daß kein Hauptmann einigen Ubelthätern / ... nen Todtschlag / Dieberey oder andere dergleichen böse grobe Stück (delictum ut enorme sit, requiritur, in bello enim illud civile obtinet brocardicum: Minima Prætor non curat, & peccata leviora puniuntur arbitrarie, *Ziegl. ad Ius Militar. Brunswic. p. m. 536.*) begangen haben / unter seiner Compagnie Unterschleiff geben soll / damit sie nicht dem ordentlichen Regiments-Gericht entgehen / addo, neve maleficia maneant impunita. Pietas enim & disciplina militaris exigit in delinquentes sævire. *Prosp. Farinac. de delict. & pœn. qu. 17. n. 3.* Si enim uni indulget, ad prolapsionis contagium provocat universos, *c. est inhibend. X. de cleric.* & impunitas delicti incentivum & calcar delinquendi. *c. est justa. c. 23. q. 4.* Quod diserte ac plane probat *Burg. Obs. 5. c. 3.* E contra delictorum punitio ... tatis præprimis inter milites medicina, *Luc. de Penn. in L. omnes c. de ann. & trib.* & dare pœnas, proximi mali evitatio, *Prosp. Farin. in Pract. Crim. q. 17. n. 3.* Confer. *Wilhelm. Ferdin. ab Efferen. in Manual. Politic. lib. 3. punct. 8.* attamen ut viridis observantia hoc in passu optanda, ita & ipsa pœna nunc quasi recessit ab aula, vide, sodes, *Papp. ad Ius Milit. Belg. p. m. 175.*

Membr. VI.

Delicta sequuntur *Pœnæ*. Cum itaque Disciplina Militaris conservari nequeat, nisi pessimi homines ac carcinomata bellica Pœnarum metu vel ad saniorem frugem reducantur, vel pro delicti qualitate e medio tollantur, Justitiæ distributivæ, ejusque Ministris Auditoribus incumbit, pœnas delinquentibus infligere, ubi enim severa nulla judicia exercentur, bona etiam ingenia corrumpuntur, *Reink. de R.*

175

& E. l. 2. Cl. 1. c. 8. num. 3. Nam secundum Gallorum πολυ-ρύμητον

Un vice non puny
S' accroit à l'infiny.

Hinc *Plutarchus* atque *Cicer. in Bruto* dixerunt: Rempubl. duabus rebus contineri, Pœnis nimirum & Præmiis. Vide sis *Papp. ad Jus Milit. Belg. in Præfat. lit. d.* & *Lobrin. d. l. p. 83. Garf. Mastrill. de magistrat. libr. 3. c. 10. n. 351. & seq.* Et in Bellis acerbitas ulciscendi pœnarumque formido plerumque bene atque acute vivendi disciplina est. *Robert. Valtur. libr. 2. cap. 16. in pr. de Re militar.* Im Krieg disputiret man nicht viel / sondern es heist schlecht: Knüpff auff / dieweil die Schärffe und Strenge viel besser und heilsamer ist / dann die Barmhertzigkeit. Daher pflegte Graff Carl von Mansfeld (welchen *Monf. de la Noue* in seinem *14. Discurs* nennet le brave Comte Charles,) zu sagen: wann er selbst sein Amt nicht verrichtete / so hätte er keine Brieffe / daß er nicht solte gehencket werden. Junge *Cinuzzi. della disciplina militare l. 1. cap. 50. p. 154.* Delictorum vero cum varia sint genera, & unum altero gravius, fœdius & immanius, variæ quoque hinc in Articulis Militaribus constitutæ sunt *Pœnæ*, quæ, veluti paganorum, vel *definitæ* vel *arbitrariæ l. 5. pr. ff. de re milit.* *Illæ* sunt vel *Capitales*, vel *non capitales*, *Capitales*, quibus ultimum supplicium, quod mortem interpretamur, *l. 23. ff. de Pœn.* irrogatur; *hasce* luunt contumaces, qui manus intulerunt Centurioni vel Præposito. K. M. R. B. *art. 53. seqq.* K. M. A. *art. 13. Jus militar. Holland. art. 77. ibiq. Papp. p. 195.* Dännemarck. K. R. *art. 119.* Hessisch. K. R. *art. 30.* Schweitzer K. R. *art. 19. seq Perez. ad tit. C. de R. M. n. 36.* qui Præpositum suum hostibus circumventum protegere nolunt, vel deserunt, *Perez. ad. C. tit. de R. M. n. 34. & 35. Dn. Ludw. de Feud. p. 372.* Wer seinen Cornett oder Fähnlein / wenn ein Scharmützel oder Schlacht angehet / nicht beschützet / oder seine Officirer vor dem

Fein-

Feinde im Stich läst / und dessen Leben so viel möglich / nicht la viren und retten hilfft / der soll am Leibe gestrafft werd Holl. K. R. art. 49. *ibiq; Papp.* Concordat Dennemärck art. 99. qui in exploratione emanent, w auf Kun ft ausgeflückt wird und ausgeblieben / qui stationis munus relinquunt, seu vigilias deserunt &c. K. M. R. B. art. 75. & K. M. A. art. 73. Ob dann einer auf der Wach wäre rc. Holl. K. R. art. 28. ibique *Papp.* p. 131. Dennem. K. R. art. 76. *seq.* Hessisch. K. R. art. 23. Schweizer K. R. art. 38. *Besold. Thes. Pract.* voc. Schiltwacht. Quorum longam seriem exhibet *Burger.* in *observ.* 65. c. 2. quem vide. *Hæ* nimirum *non Capitales* olim fuerunt *Munerum Interdictio*, *Militiæ mutatio*, *Gradus dejectio*, aliquando *Fustigatio*, *d. l.* 3. §. *in bello*. it. *verberatio*, *l.* 14. *ff. eod.* *ad metalla suffodienda delegatio*, *Liv. lib.* 5. *ex hybernis in campum ejectio*, *Liv. libr.* 6. & 9. *Sanguinis missio*, cum solvi ignominiæ causa militi vena jubebatur, *Celsius lib.* 10. *cap.* 8. *Stare tota die tunicatus*, *discinctus ante prætorium*, *Sueton. in August. de Discipl. Milit.* Hodie [illegible] est *Pœna fustiaria*, wenn einem Delinquenten eine gewisse Anzahl Bastonaden zuerkennet werden. Quæ fustium castigatio communis Suecorum militum in bello novissimo fuit coercitio; Huic consimilis *Virgis subjectio*, durch Spiesruthen lauffen / *Gradus militiæ dejectio*, werden von ihrer Carico abgesetzt / und etwan auf Schiltwacht gestellt / oder die ein [illegible] Gewehr gehabt / müssen wieder eine Pique oder Musquete nehmen / *Stipendii imminutio*, wenn einem die Gage vergeringert wird. Pertinent huc porro: *Fossam fodere*, wann sie müssen schantzen und am Wallen bauen / *Cespitem ferre*, Wasen zutragen / *Stare per totum diem aut certas horas bombardis onustus*, wenn einer entweder vor des Commendanten Haus oder auf der Haupt-Wacht muß Musqueten oder Doppelhacken tragen. *Onerari sellis*, quæ pœna equitibus imponitur, in *deteriorem & onerosiorem militiam detrusio*, wenn die Reuter abgesetzt und unter

das

das Fußvolck gestossen werden. Et si quæ aliæ non capitales ac arbitra[illegible]næ sunt, cujus genus quoque est, *pedamentis exacuatis* [illegible]*em insistere*, aufn Pfal stehen / *equitare acuato ligno*, [illegible] Esel reite[illegible] & *inter impedimenta ac sarcinas in compedibus incedere*, bey der Pagage in Eisen und Banden zu Fuß marchiren ꝛc. quod pœnæ genus unter der Cavallerie in Observantz. vid. *Burg. O. 12. c. 2.* Quoad ignominiosam missionem & exauctoritatem, wenn einer mit Schimpff und einem Schelm ohne Abschied von dem Regiment oder Compagnie gejaget wird / hic notatum velim, quod Auditor ad executionem sententiæ talis[illegible] non prius procedat, nisi præstita *Urpheda* seu cautione juratoria, quam captus dare solet de non molestando incarcerantem, aut vindicando carcerationem, vid. *Viv. decis. 505.* ubi von den Urphedsbrechern. Ita *in Judicio Militar. Legionis Imperial. Baruthens. M. Octobr. 16[illegible] responsum* fuisse, *memoravit ejusd. Legionis Auditor, Nobil. Dn. Pertschius* Fautor honoratissimus & amicus ἀνυποκρύτως dilectus, cujus tenorem, quia huc maxime facit, adjicere lubuit. Auf angeführte Klage contra H. F. in puncto furti, darauf geschehene Verantwortung und geführten Beweiß / wird hiermit erkandt: daß Beklagter wegen seines begangenen Diebstals auf vorherige Entsetzung der Charge und geleisteter Urphede / vom Regiment mit Zerbrechung des Degens ohne Abschied v.rjaget werden soll. V. R. W.

Membr. VII.

Hæc δευτέρως καὶ ὡς ἐν παρέργῳ de *Pœnarum Generibus* hic adducere voluimus, nunc de *Inflictione Pœnarum*. Certissimum quidem est, quod de Jure Communi Judex præprimis silex nimis dura videatur ex variis Personarum, Rerum, Locorum & Temporum circumstantiis & causarum Figuris ad Æquitatem confugiat & ex arbitrio pœnas mitiget, quod affirmat *Dan. Moll. lib. 3. Semestr. c. 2. Gail. lib. 2. observ. 110. n. 41. & seqq. Tiraquell. in tract. de pœn. temperand. ut & Prosper. Farinac.*

Farinac. in tract. crim. t. de pœn. passim. Ast ten[illegible] Bello necessaria Disciplina und das Kriegs-Recht [illegible] Marß-fes Recht / (cujus rigor propter fa[illegible] [illegible]quentiam delictorum, *arg. l. 16. ff. in fin. de* [illegible] [illegible] evit[illegible] legitur) & exactissima Articulorum [illegible] [illegible], ne effrenis & irreverens miles pœnarum vel m[illegible] vel condonatione allectus, ad quævis maleficia tem[illegible] [illegible]liat, requiratur observatio. Non incommode hic quæritur: Utrum Judex Militaris cum suis Assessoribus simpliciter κατὰ τὰ γρά[illegible] & κατὰ τὰ ῥητά, secundum verba O[illegible] Militari[illegible] [illegible]re debeat? Adhibita limitatione respon[illegible] & dico [illegible] aut pœna Articulis Militaribus defini[illegible] [illegible] Si definita & LL. Militares certam certo delicto [illegible]ant pœnam, ac delicti circumstantiæ sunt eædem, wann in dem Articuls-Brieff mit ausdrücklichen Worten geschrieben stehet / man solle die Mißethat mit dem Todte oder am Leben straffen / oder da befohlen wird / man soll den Ubelthäter hencken / oder andere dergleichen Worte stehen / da eine Leib- und Lebens-Straffe ausdrücklich genennet wird / præcise eandem Judex Militaris sequi tenetur, und kan weder der Auditeur noch die Assessores Judicii militaris, ja auch nicht der Obriste selber / die in dem Articuls-Brieffe des Kriegführenden höhesten Haupts exprimirte Straffe ändern / wann sie ihren Pflichten nachkommen wollen. *vid. Papp. ad jus milit. Belg. ad art. 3. p. 89.* Et recte, LL. enim rigorositas non à Judice, sed Principe est mollienda. *Reinking. de R. S. & E. lib. 2. Cl. 2. cap. 12. n. 39. Wissenb. ad l. 8. C. in fin. de Jud.* Justæ vero quando adsunt causæ, quæ mitigationem suadent, alsdenn können sie mit Vorwissen und Bewilligung des Generals oder der hohen Obrigkeit / welchem ein Auditeur deßhalben ausführliche Relation abzustatten gehalten ist / die Straffe mitigiren und lindern. *Georg Simon Marstaller. Auditor Generalis Cæsareus in præfat.* über Röm. Kayserl. Maj. Leopold. Articuls-Brieffe *de An. 1674.* Posteriori casu, Wann keine

H Straf-

Leben in den K. A. ausdrücklich stehet / tunc in his, [illegible] pt. [illegible] arbitrariis pro modo & gravitate admissi delicti cum [illegible] quibus Auditor vel hanc vel aliam determinabit poena. [illegible] e nach Befindung der Beschaffenheit [illegible] That / wie sie [illegible] befinden / niptu proprio [illegible] [illegible] Weil / und dürffen, Niemand darumb fragen. [illegible] se [illegible] Auditor necesse est. Dann weil die beysitzenden Officirer nicht allezeit das Werck verstehen / muß Er das Beste thun / und facti circumstantias wohl zu ponderiren wissen [illegible] der modus weder in severitate noch lenitate nicht [illegible] werde / und hat Er daher bey den Käyserlichen ein [illegible] Votum, um [illegible] Gelegenheit und Freyheit zu haben / sein Judicium seinen Beysitzern desto baß vorzustellen / dann es fallen öfters in facto circumstantien ein / quæ non omnino similes sunt illis, de quibus Lex loquitur, und solches können die jenigen Officirer / qui Jura ignorant, vor sich nicht alsobald penetriren [illegible] gehöret zu einem rechtschaffenen Auditeur (ut [illegible]) gute Wissenschafft der Rechte / und wird dabey ein [illegible] Judicium erfordert / daß er sich bald in eine Sache finden / derselben Umstände gründlich erwegen / und Jus ad factum recht applicieren könne / daß Er nicht Thesin evertire / und contra Jus Constitutionis pronuncire / daß Er sich auch nicht in hypothesi verstosse / Thesin übel applicire / und contra jus partis urtheile. [illegible] muß das factum mit allen circumstantiis treulich examiniret / und nicht bloß verba captiret werden. Wann dieses rechtlicher Art nach geschicht / so kan zuweilen von den Worten eines Articuli ohne Verletzung des Articulbrieffs menti Legislatoris nachgegangen / und Lex benignius interpretiret werden / per ea quæ tradit *Lobr*. tit von des Regiments-Schultheißen Amt.

Membr. VIII.

Examinatis caussis *Civilibus* & *Criminalibus*, pauca propter βραχυλογίαν nunc de *Caussis Ecclesiasticis*, quas ad Judicium Militare pertinere, sub initium Sect. hujus demonstra-

stravimus, proponenda. Quantumvis en[illegible] Ne[illegible] clesiastica, quarum enumerationem proponi[illegible] *l. 3. t. 1. d. 2. n. 14.* tractanda non sint in Judici[illegible] ularibus, ne Jurisdictiones distinctæ confu[illegible] id [illegible] non semel in jure prohibitum, *l. 4. C*[illegible] *ibi glos. in ver auxilium. Carpz. Consist. l. 3.* [illegible] sed à Personis Ecclesiasticis ventilanda, *Carpzov. d. l.* tamen in Judicio Militari Judices Militares harum cognitio[illegible] inter eos qui Augustanæ Confessioni & Reforma[illegible] æ [illegible] i addicti habere, explorati Juris est. Et hoc dis[illegible]tis [illegible] Judic[illegible] verbis: Königl. Schwed. Kriegs-Articuls-Brief[illegible] *Milit. pag. 152. & seq. 153.* ibi: Und damit [illegible] Capital-Sachen nicht weniger im Felde / als sonst [illegible] ordentlicher Weise erkandt und darüber geurtheilet werden möge ꝛc. Et paulo post: Immassen wir ihnen dann [illegible] alle Capital-Sachen zu tractiren / zu schliessen und die[illegible] nach Göttlichen Rechten und Christlicher Evangelischer Ordnungen zu verabschieden / Krafft dieser Plenipotentz und Vollmacht gegeben und aufgetragen haben wollen / mit diesem Anhang und Befehl / daß alles das jenige was sie dergestalt verabhandeln und erkennen werden / so kräfftig und so gültig / als wenn es in Ordinario Consistorio [illegible] wäre / gehalten werden solle.

Membr. IX.

Denique, licet Miles wegen seiner Unerfahrenheit in Rechten nicht verbunden ist / die Staffeln in acht zu nehmen / bey wem zum ersten er die Klage anstrengen wollen: sondern mag sicher so wohl die untern und mitteln Richter / als die ober-commandirende Officierer ꝛc. vorbeygehen / und die Sache gleich an den Herrn gelangen lassen. *Ziegler. ad Jus Milit. Brunsvic. art. LXX. p. m. 490.* tamen Auditores Generales non possunt nec debent in Auditorum Regiminum; nec hi in Auditorum Generalium se intromittere Jurisdictionem, ratio, ne Jurisdictionum oriatur confusio, *arg. d. l. 14. C. de Jurisd. & ad hanc*

Mast. Consil. 271. num. 1, & sequ. Klock. tom. 3. Consil. 181. [illegible] Quaedam enim causae ad Judicium Militare inferius, [illegible] *Lodren. l. l. p. 110.* §. von des Regiments-Gericht etc. Quaedam [illegible] superiu[illegible] ntum pertinent, has recenset die [illegible] richts-Ordnung §. Sonsten aber etc. *in Corp. Jur. Milit. p.* sed de his hactenus.

SECTIO X.

explicat

OFFICIUM AUDITORIS.

Membr. I.

EGimus hactenus de *Objecto*, nunc ad *Auditoris Officium*, cujus delineandi gratia Dissertationem hanc instituimus, descendere conveniens est, [illegible] in *duobus* potissimum consistere dicimus: (1.) *In [illegible] & examinanda causa* (2.) *In definienda ea, seu concipienda sententia*. Facit huc [illegible] *In cognoscenda & pertractanda causa*, praecipuus [illegible], ut Auditor (a) *non de aliis judicet, quam quae habet perspecta & cognita*; Ohne vorhergehende Erkundigung und [illegible] soll man über keine Ubelthat ein Urtheil fällen. Hoc [illegible] observandum esse docet *jus milit. Belg. art. 65.* Nam [illegible] solum est bonus Judex, ut in genere loquitur *Aristo-tel. [illegible]*. Et si jus reddendum, omnia ante Factum examinare debet Judex, ex quo sc. sit genere rerum. Cognito enim Facto, in quo genere versetur, tunc demum Jus in genere positum congrue potest applicari; das Factum muß mit allen Circumstantien treulich examiniret und nicht bloß verba capiret werden / *Georg Simon Marstaller. d. Praef.* Cum itaque ante omnia Factum cognoscendum, hujusque cognitio in arbitrio Judicis sit posita, commode Cognitionem, vel Examen Causae sive Facti secundum vulgarem Versiculum Auditor instituere potest:

Quis, quid, ubi, quibus auxiliis, cur, quomodo, [illegible] ra [illegible] Nam multum immò totum in eo situm est: QUIS, [illegible] (1.) *Minorennis, an Majorennis?* Occasionaliter hic [illegible] [illegible]trovertitur; An miles homicida minorenn[illegible] [illegible]dum annos XXV. implevit, vitam amitt[illegible] [illegible]me: cum enim Milites adhuc minorennes digni & [illegible]apaces sint, ut militiam sequi, & quid acquirunt administrare possint, quæstio hæc omni dubio caret. Quo & inclinat *Petr. Caball. Resolut. Criminal. lib. 1. cas. 134. circa fin.* (2.) *Tyro an Ve[illegible]nus?* Tyrones enim sæpe, utpote disciplinam adhuc ignorantes, quo prudentiores aliquando effecti, Re[illegible] publicam, [illegible], diligentius tueantur, *Perez. ad t. C. de Tyron. num. 8. in fin. Malcomæs. ad Wesenb. tit de R. M. l. 4. §. 15.* mitius puniuntur. *l. 3. ff. de R. M.* (3.) *Mas, an Fœmina?* siquidem judex non plus crudelitatis debet habere, quam si Leo esset, qui, ubi sævit, in viros plus fremit, q[illegible] in Fœminas. *Ra[illegible] log. libr. 1. c. [illegible]. n. [illegible]* & mitius sæpius puniuntur [illegible], quam Mares. *Anton. Gomez. de Delict. c. 3. Ruin. de* [illegible] *42. Petr. à Plach. in epit. delict. c. 15. n. 24. & Prosper. Farinac. qu. 97. tit. de pœn. temp. n. 151.* quod tamen saltem in casibus jure expositis procedit. *l. ult. C. de jur. & facti ignorant. Tiraquell. de pœn. temp. c. 9. n. 5. Carpz. p. 4. c. 3. d. 6. n. 10. & Pract. Crim. p. 1. q. 12. n. 16.* (4.) *Officiales an communes Milites?* an Miles in dignitate constitutus, an vilioris conditionis? Levius enim qui multum profuit Reipubl. propter collatam operam, quam alius punitur, *Clar. 5. Sentent. qu. 60. n. 25.* Contra gravius animadvertitur in eum, qui in majori dignitate constitutus est, quam qui in minori, quia ille exemplo suo potuit nocere aliis. *l. 2. §. 1. ff. de R. M.* vide sis *Cæpoll. Consil. 39. n. 17.* Et sicuti sæpe ob honoris excellentiam a regulis Juris recedimus. *l. 5. §. 6. ff. de R. M.* ita haud raro delinquentes in dignitate aliqua constituti graviori plectuntur pœna. *Carpz. Pr. Crim. p. 1. q. 14. n. 13.* QUID? an delictum militare pro-

 prium,

... commune, majus vel minus, primum vel continuatum ... oc enim gravius punitur, *Chassan. in Consuet. Burg. Rubr.* ... ει ἐν πολέμῳ δὶς ἁμαρτάνειν & Geminatum delictum ... *t. l. 28. §. 3. ff. de pœn.* Iteratio enim auget pœnam, ... *Patronat.* & qui iterum deliquit post veniam impetratam, consuetudinem quandam peccandi habere dicitur *l. 5.* ... *de Episc. aud.* Prout hæc pluribus exornat *Bu*... *c. 3.* UBI, in loco sacro an profano? publico an pr... Pœnæ enim atrocitatem auget locus delicti, *Carpz.* ... *d. 9. n. 7. it. p. 4. c. 5. def. 5. n. 6.* Sic locus facit, ... furtum vel Sacrilegium sit, & capite luendum vel minori supplicio, *l. 16. §. 4. ff. de Pœn.* & Miles qui furatur ἱερὰ ἀναθήματα; κοσμήματα ornamenta & ἱερὰν σκευὴν sacra vasa, acrius punitur alio. Sæpius quoque Locus propter pervicaciam delinquentis pœnam exasperat. *Papp. ad Jus Milit. Belg. p. m. 35. Dn.* ... *Argument. Justin. p. 153. & seqq.* QUIBUS AUXILIIS; *an solus an cum aliis?* Hinc plures quando occidunt, anxie disputant DD. quæ pœna tunc locum habeat, quod *Dn. Harpr. in Instit. de Publ Jud. decidit, formando V. vulgares regulas, quas* vid. conf. *Papp. d. l. p. 27.* In Militia nostra usu servatur, ut si plures deliquerint multitudinis miseratione Sors vel alea adhibeatur, quæ unum ex pluribus reum facit, reliquis vel levius punitis. Sie müssen mit Würffeln spielen / welcher die wenigste oder geringste Augen wirfft / der muß hangen / die andern werden perdoniret / oder müssen nach Beschaffenheit des Verbrechens / durch die Spießruthen lauffen / oder auf dem Esel reuten ꝛc. Quod tamen salva Justitiæ regula non aliter recte fieri potest, nisi omnes, qui sorti committuntur, æquales plane in reatu sint, ut testatur *Burger. Obs. 22. c. 4.* CUR? QUOMODO? QUANDO? Sic reus homicidii quærendus primum, an ex *proposito*, *Sinesius* enim *scribit Epist. 44.* quod capite plectantur οὐ πράξαντας ἀλλὰ βουλεύσαντας τὸν φόνον, non qui simpliciter homicidium

dium fecerunt, sed eos qui ex proposito. Ubi enim non ... dolus, ibi non imponi potest pœna delicti ordinaria. ... *ff. ad L. Cornel. de Sicar. l. 5. §. fin. de Pœn. Clar.* ... *Crimin. §. fin. quæst. 84. n. 1.* Add. *Papp* ... *n. 12. 13.* Si quis armata manu aggressus ... corpus suum, das Prævenire zu spielen / Aggre... occidit, impune hoc facit. Quod enim quis ob tutelam ac ... corporis facit, jure fecisse dicitur. *Reinking. de R. S. & E. l. 1* ... *cap. 2. n. 32.* οὐδὲν ... τὸ ἀλέξασθαι δικαιότερον *Xenophon. lib. 1. Cyropæd.* inquit, & nihil justius quam vim vi repellere, asserente *Papp. d. l. p. m. 29.* An *casu* commiserit. Sciendum namq; in omnibus Criminibus, Casum pœnæ temperamentum addere, *l. 5. §. ... ad L. Cornel. de Sicar.* ut colligi potest ex iis, quæ tradit *Papp. d. l. ad art. 3. p. m. 38. & Burg. Obs. 80. c. 3.* *Ebrietas* quatenus delinquentem aggravet vel pœnam mitiget, consule *Reinking. de R. S. & E. l. 2. cl. 1. cap. 7. n. 33. & se... Malcomes. ad Wesenb. tit. de R. M.* imprimis *P... de l. p. ... p. 184. & Burg. Observ. ... cent. 1.* Et sic similiter omnibus probe examinatis ... test non Auditori de facto ejusque circumstantiis con...

Membr. II.

Cognita & perspecta causa necesse est, ut [β] *legitime pertractetur*, & hic Auditori observandum, ut modum ac ordinem procedendi in Legibus Militaribus præscriptum ac usu receptum debito, quo par est, studio ac industria observet. Ordine siquidem omnia reguntur. *Waremund. ab Ehrenberg. lib. 1. d. fœd. c. 1. n. 140.* Sic enim *Lobr. d. l.* loquitur, wie die Auditeurn / quid sit Juris & facti, und consequenter ihre Assessores auch in denen Ihnen unbekandten Casibus Juris informiren, und zu rechtmässigen billigen votationen anweissen / also müssen sie auch formam Processus zu dirigiren und zu beobachten wissen / damit aus deren ignorantz bey denen Krieges Gerichten keine Nullitäten einschleichen / noch der Schuldige absolviret / weniger der Unschuldige condemniret werde. Concordat

Hoyer.

Horn. [illegible] *Comment. ad jus milit. Brandenb. art. 84.* Circa hunc [illegible] tenere potest Auditor [1.] Negotia militaria, ut [illegible] naliter, sive ut *Imperator in Novell. 82.* vocat [illegible] ὡς h. e. *summarie*, simpliciter & [illegible] inspecta, ventilentur. *Mev. part.* [illegible] *decis* [illegible] multis Juris Articulis privilegiati sunt Milites, sic [illegible] si quid in Processualibus omittatur, quod ex subtili [illegible] ris ortum habet, nocere debet, *id. Mev. p. 8. d. 9* [illegible] itaribus enim ingeniis, ut cum *Tac. in vita Jul. Agric.* loquar, subtilitas deest, & Jurisdictionem Castrensem securam & obtusiorem, non Fori calliditatem, exercent. *Malcomes. ad Wesenb. tit. de R. M. l. 4. §. 13.* Quæ omnia tamen non tam crude intelligenda, ac si Processus Militaris Summarius adeo sit tumultuarius, ut in tractatio[illegible] Causarum nil observari debeat. Minime gentium. Nec enim Substantialia Processus [illegible] Jure Naturali & Gent. introducta omitti possunt. *Zanger. d. Except.* [illegible] *1. c. 2. n. 9. Mev. p. 8. d. 92. n. 5.* Qualia sunt: Citatio, [illegible] *ff. de re jud.* Causæ Cognitio, quæ institui nequit, nisi utraque parte præsente & audita, qualis qualis Petitio, & Facti Narratio; neque omnis Responsio prætermitti debet, habetur enim in causis summariis pro L. C. adversæ partis Contradictio, *Felin. in c. insinuante. in fin. de Offic. & potest. Jud. delegat.* Nec Auditor ita litem abbreviare potest, ut Probationes necessariæ, & Defensiones legitimæ omittantur; Sic etiam Testes sub Juramento examinare debet, *l. 8. de Testam.* quia nec Papa dispensare potest, ut in ferendo testimonio Juramentum testibus remittatur, litigantibus dissentientibus. *Felin. in c. Constitutus, n. 16. de Rescript. Zanger. d. c. 2.* Nec omnes denique Dilationes, licet alias in processu summario difficulter dentur, *Eckolt, Synops. ff. tit. de Feriis. §. 12.* Terminorum Assignationes atque Exceptiones omitti posse puto, Judicis enim arbitrio hoc in passu dilationes & terminos dari & assignari, testatur *Menoch. de A. J. Q. libr. 2. cent. 1. cas. 52.*

Membr. II.

Membr. III.

[2.] Deinde ſicut quælibet Civitas, quilibet Pagus certum & ſpeciale Jus, ac ſpecialia Statuta [illegible] Milites Legibus gaudent Militaribus, adeoq[illegible] [illegible]ulare Jus obtinet, ubi Auditori hoc max[illegible] obſervandum, ut ſecundum illud judi[illegible] lis Facti obvenientis circumſtantiis legi[illegible] applicet, *arg. l. 1. §. 1. de J. & J. verb. diſcernentes ſeparantes.* [illegible] 2. §. 13. *de O. J.* non duntaxat quia omnes [illegible] per *Nov.* c. 1. νόμοις ἐγνωσμένην διδῶναι ψῆφον, Legibus [illegible] Sententi[illegible] edere jubentur, ſed etiam, quia Juramen[illegible] adſtrinxere, jurant enim: Daß ſie wollen alle [illegible]ende Gerichts-Sachen ꝛc. nach den Göttlichen / auch unſerer Reichs-Constitutionen / Satzungen / Ordnungen und [illegible] Rechten / inſon[der]heit denen Kriegs-Articuln und denen öffentlich beſchehenen Geboten und Verboten gemäß / recht richten und urtheilen / ꝛc. Königl. Schwed. Ober-Gerichts-Ordn. *tit. 1.* §. 2. Quamvis etiam Articuli & Leges nimis duræ videantur. Audiamus hic *Papp. d. l. ad art.* 3. & cum rem ipſam ibi ſollicite exprimat, ipſiſſima ejus verba: So aber die Richter ihnen einbilden mögten / es wären etliche Straffen in dem Articulsbrieff allzuſcharff / und ſchwerer denn die Miſſethat ſelbſt / will ich ſie gebeten haben / daß Sie bedencken / dieſelbe Straffen / ob ſie ſchon ſcheinen ſtrenger und härter zuſeyn / dann ſich gebühret / ſeyen von denen Herren General-Staaten nicht vergeblich und unbedachtſamer Weiſe / ſondern aus wichtigen Urſachen und mit reiffem Rath alſo geſetzet worden; Inquiant cum Ulpiano in *l. 12. §. 1. ubi omnino Gothofred. vide ff. qui & à quibus manumiſſ.* Quod quidem per quam durum ſit: ſed ita Legem ſcriptam eſſe, ad quem locum nervoſe *Bodin. libr. 6. de Republ. c. 6. fol. 754.* Durum dixit, non Iniquum: neque enim ſubdito, legem iniquitatis perſtringere fas eſt. Hinc porro Judicibus, inquit, juratis in Leges ab iis, quantumvis iniquæ videantur, diſcedere non licet. Item

en in l. 20. de LL, prout a *Damhoud. in Pract. Crim. cap.* 153 legatur, sufficit, sic fuisse statutum. Etenim ut Imp. *Nov. 82.* [illegible] dicit, Judex non debet videri clementior lege, quæ h[illegible] onit. Immò *Symmach. scribit lib. 10. epist.* [illegible] se videatur sententiæ, si sint legibus mi[illegible] *emil. l. 3. de Jurisd. c. 35.* & *Gothofr. in l. 1. §* [illegible] *pill.* ubi ait: Judicis non est statuere, [illegible] pœnam facto accommodare. Sed tantum de [illegible] *ubi deficiunt Articuli militares*, [illegible] odo dictu[illegible] Auditori *ad Ordinationes speciales, donnen. R*[illegible] *Edicta, Rescripta, &c.* recurrendum, quæ non [illegible] quam Articuli observanda. *Ziegler. ad Jus Milit. Brunsv*[illegible] *art. 12. p. m.* 132. ibi; Daß Sie auch allen Befehlen / so durch Trompetenschall oder Trummelschlag verkündiget werden / nachzuleben sollen gehalten seyn / 2c. Deß Heil. Röm. Reichs Reuter-Bestall. *art. 56.* Brandenb. K. R. *art.* 17. *Ferd. III.* A. B. *art. 1.* post ad alia Principum Jura Militaria, Carol. V. Ordin. Crimin. tandemq; ad Jus Commune Cæsareum, ex quo LL. Militares interpretationem accipiunt, *Gerb. Feldmann. Respons. milit. 1. n. 96. & Resp. 4. n. 22.* Quod confirmat *Ziegler ad Jus Milit. Brunsvvic. ad art. 94.* Solte aber irgend ein Verbrechen nicht specificiret seyn / so wird solches gestrafft nach Innhalt anderer Christlichen Potentaten Kriegs- und andern Rechten / wie auch nach dem gemeinen in Corpore Juris gefasseten Recht 2c. So werden auch dißfals sonderlich beobachtet die R. A. Röm. Reichs Reuter-Bestall. *Maximil. II.* A. B. *Ferd. III.* A. B. *Leopold. I.* A. B. *cum aliis.*

Membr. IV.

Diximus hactenus de iis, quæ in Judicio Militum privilegiato Auditori *in genere* observanda, reliquum nunc est, ut etiam specialiora consideremus. Est autem

Judi-

Judiciũ militare, vel
- Criminale, aliudq; in causis
  - Capitalib[illegible] et [illegible] um,
    - Ordinarium, vulgo Malefitz-Reg[illegible]
    - a [illegible]
    - Statariu[illegible] ng, Stand-[illegible] ver.
    - Ha[illegible] Spieß-[illegible]
  - Non Capitalibus, & vocatur Cāmer-Recht.
- Civile, Kriegs-Recht.

In quolibet certæ Auditori notandæ Solennitates. *Hastatum*, das Spieß-Stand-oder Kammer-Recht / & *Statarium*, vulgo das Stand-Recht / quod præcipue in causis notoriis locum habet, quid sint, exponit latius *Burg. Observ. 97. Cent. 2. Camerale* est, quod in causis non capitalibus adhibetur, das Cammer-Gericht. Liebenthal *Polit. 14. n. 43. & seq. Andr.* Reuters Kriegs-Ordnung. *Maximil. I.* Reuter-Bestallung / *junct. Tit.* Wie das Reuter-Recht zu bestellen und zu halten. *Ejusd.* Fuß-knecht-Bestallung zu Speyer *An.* 1570. Processualia vero Ordinarii tradit *ingens quondam celeberrimæ Argentoratensium Universitatis lumen, Dn. G. Obrecht, in Disput. de Discipl. Milit. th. 1156. & mult. seq.* & accurate *Burger. Obs. 98. Cent. 2.* Prius vero ad ea examinanda quam procedam, lubet monere, Judicium militare, quanquam jure communi cautum, ne feriatis diebus judicium fiat, semper i. e. omni die, sive festo, sive profesto, sive fasto, sive nefasto, καὶ ἐν ἀπράκτῳ ἡμέρᾳ, prout *Fabrot. in not. ad Theophil.* hoc verbum explicat, exerceri potest. Quæ enim ad disciplinam militarem

pertinent, feriatis diebus peragenda, inter quæ custodiarum quoque cognitionem esse, inquit *Ulpian. in l. 9. ff. de Fer.* nam ejusmodi cognitiones feriis non obstantibus institui possunt ac debent *l.* [illegible] *de publ. jud.* Man kan über Misse-thätige Personen [illegible] l. Tagen wohl Kriegs-Recht halten/ Quin in [illegible] latronum & similium nullum quadragesi[illegible] c venerabilis Paschæ dies excipien[illegible] in hoc Summi Numinis speretur [illegible] per quod [illegible] salus & incolumitas procuratur, *C. de Fer.* P[illegible] ea quoque præmonendum circa Asses[illegible] Auditor[illegible] fficium versari vel deligendos vel delectos. In deligendis, daß Er ehrliche / tapffere / verständige Gesellen dar-zu heraus lese und erkiese. Superioribus temporibus in bellis ordinarie XII, qui numerus, secundum *Diodor. Sicul. Ecclog.* 40. τελειότητος σύμβολον & τῶν ἀριθμῶν μονοσχώτατος, *Cujac. ad l.* [illegible] *ff. de hered. instit.* & *Fabrot.* hic requirebantur. Hi erant perpetui & jurati, Gerichts-Geschworne. *Lobrin. d. l. rubr.* Von der Gerichts-Assessorn Amt ꝛc. *p.* 114. Praxis hodierna aliud servat, Es hat der Regiments-Schultheiß seinen geschwornen Gerichts-Schreiber und Gerichts-Webel / und so es nöthig / so werden in Civilibus von denen Compagnien / darunter die litigirenden Soldaten dienen / gewisse Officirer / als Gerichts-Assessores eligiret / und auf bestimmten Gerichts-Tage zu denen Verhören invitiret. In Criminalibus aber werden zum Kriegs-Recht ein vornehmer Officirer als Præses, nebst andern Ober- und Unter-Officirern / samt gemeinen Soldaten / doch nicht leicht von des delinquenten Compagnie zu Assessorn verordnet / und darzu mit Eyde verbunden. *Id Lobr: ib.* Modernis quoque temporibus beschiehet die Besetzung des Kriegs-Rechts emissione Citationum Auditoris ad eos, quos Adsessores adhibendos putat, ast & hoc aliquatenus mutatum, und ist vorjetzo mehrentheils eingeführet / daß der Oberste oder der das Commando hat / beym Regiment es selbsten anordnet / und die verlangten Assessores darzu beordern läst. Formula communicatæ Citationis hæc:

Dem-

Demnach auf Ihr Excell. des Herrn Obristen Ordre und expressen Befehl zu Ausführung einiger so Criminal- als Civil-Militarischer Sachen ein ordentlich Kriegs-Gericht zu constituiren / zu solchem aber der Herr [illegible] meister als Præses verlanget wird; Als geliebe selbiger [illegible] wird seyn Dienstag des — Monats zu erscheinen / und [illegible] benst seinem Wachtmeister und einem Reuter der Compagnie in des Herrn Obristen Zelt einzufinden / und dann der Sachen Endschafft beyzuwohnen. Hiermit geschicht Sr. Exc[illegible] Herrn Obristen Gn. Wille und Befehl. Geben Feldlager [illegible] Julii, 1676.

Der Röm. Kays. Majest. [illegible] N. Regiments bestalter Rittmeister und Commendant.

Circa delectos ita Auditoris Officium occupatur, ut (1.) curet, quo illi, quæ muneris sui sunt, sedulo expediant, & ab illicitis abstineant. Ut tempestive adsint in Judicio, Denn das Kr. R. pflegt jederzeit frühe gegen 8. Uhr gehalten zu werden / was drunter vorgenommen wird / ist wider das Herkommen [illegible] ea, quæ proponuntur, attente observant ac auscultent, [illegible] inde in consultationibus & suffragiis singuli eo melius, in quo totius rei cardo versatur, & quid facto opus, judicare possint. (2. Ut caveat, ne in cyclica rogatione dicturi Assessores alter alterius suffragium verbose repetat, sed unusquisque animi sui sensum annexis decidendi rationibus seorsim & diserte explicet. De quibus omnibus mox pluribus Congregatis Adsessoribus veniente Præside fit ordine, nach der Officirer ihren Chargen / consessus, cujus Schema esse potest sequens, & quidem bey der Cavallerie.

Præses.

Auditeur.	2. oder 3. Rittmeister oder Capitain-Lieutenante.
2. oder 3. Lieutenante.	2. oder 3. Cornette.
2. oder 3. Wachtmeister.	2. oder 3. Corporale.

4. bis 6. Reuter.

Bey der Infanterie vero

Præses.

Auditeur.	2. biß 3. Hauptleute oder Capi-tain-Lieutenante.
2. biß 3. Lieutenant [illegible]	2. biß 3. Fähnriche.
2. biß 3. Feldwebel [illegible] mei-stere oder Serg[illegible]	2. biß 3. Corporalen.

6. oder 9. gemeine Knechte.

Præsidem ordinari[illegible] agit der Obrist-Lieutenant / oder Obrist-Wachtmeister / [illegible] Rittmeister oder Hauptmann / & non nisi in casu n[illegible]tis, oder da Er sonst lange darbey gewesen / s[illegible] Colonellus, es muß aber ein wichtiger Casus seyn / und pflegen so dann Obrist-Lieutenante oder Obrist-Wacht-meisters von andern Regimentern zu Assessorn genommen zu wer-den / daß die Rittmeister oder Hauptleute erst das 3. oder 4. Vo-tum wohlmachen. Auditor Præsidi ad dextram sedet, so wohl zu Ablegung des Voti halber / Præses enim & Auditor unum habent Votum, als damit der Præses jederzeit in die Acten und Articuls-Brieff / dessen Copiam der Regiments-Schultheiß / da-mit Er in Verfassung der Urthel sich mit seinen Gerichts-Leuten desto gewisser zu halten wisse / bey Handen haben soll / *Lobr. d. l. p. m. 104.* sehen / und wo es nöthig / sich daraus erhohlen und infor-miren könne. Vexilliferi, Cornette und Fähnriche inter Cæ-sareos, uti prælaudatus *Dn. Pertschius* cum aliis mihi retulit, Judicio non assident, sed parati stant, damnatis flagitare con-donationem, Dann wann Vörbitte zur Gnade gesuchet wird / soll kein hoher Officirer / Rittmeister oder Capitain sich darzu ge-brauchen lassen rc. Königl. Schwed. Ober-Gerichts-Ordn. *tit. 2. §. ult.* Fieri nonnunquam etiam adsolet, quod 3. 4. 5. Officia-lium de casu aliquo consulendi causa conveniant, qui con-sessus à Militibus sæpius Judicium appellitatur, ast ἀναρμοστά-τως & abusive, Weiln zu Besetzung eines Kr. R. nothwendig und zum wenigsten 7. Vota erfordert werden / und kan dasselbe unter wenigern Votis nicht bestehen / sondern wird / wann es anders ge-

halten

gehalten / nulliter verfahren / darüber aber kan es wohl seyn / jedoch bey einem Regiment nicht leichtlich ꝛc.

Membr. V.

Præmissis præliminaribus hi[illegible]untur impræsentiarum *Judicii Militaris Solennitates* [illegible] II. pu[illegible]lis absolvuntur. I. Est Auditoris insinuati[illegible]sæ, ob quam Judicium Criminale susceptum, des Auditoris Vortrag / darinnen Er die Ursachen der Besetzung des Kriegs-[illegible] anführet / welches auch öffters / si placet, vom Præside [illegible]et / & adhortatio, ut Assessores causam seposit[illegible], [illegible]ibus rite trutinent, & talem sententiam concipiant, [illegible]alem coram Deo & hominibus justificari sibi confidunt. *l. 14. C. de jud.* Et hæcce, statt der vor Alters üblichen lächerlichen Umbsfragen. Quærit ergo, ob so wohl wegen der Zeit / als Orts / derer in dem Recht sitzenden Personen / oder sonsten etwas zu erinnern / dadurch das Recht einen Mangel haben / und diesfalls Recht zu sprechen tadelhafft gemacht werden könne. II. Ab Actuario seu Scriba Judicii Criminalis, & in defectu ejusdem ab Auditore juramentum exigendum & præstandum, Communis quæ hodie practicatur, formula est hæc: Wir sämtlich zu diesem Malefitz-Kriegs-Recht niedergesetzte Præsident, Richter und Assessores, schwehren zu GOtt dem Allmächtigen einen Eyd / daß wir in Sachen N. N. auf Klage und Antwort / Rede und Widerrede / Beschuldigung und Entschuldigung / allein der Warheit und Gerechtigkeit zur Steuer / richten und sprechen / und solches weder um Liebe / Freundschafft / Feindschafft / Haß / Neid / Geschenck / Gabe / Gewinst / noch um keiner andern Ursache willen / wie dieselbe auch durch Menschen Witz erdacht werden könnte oder möchte / unterlassen / sondern also urtheilen wollen / wie es dermahleinst an jenem grossen Tage gegen dem gerechten Richter der Menschen / der Ehre / der Welt / und unsern selbsteigenen Gewissen zu verantworten stehet. III. Præstatio Juramenti Corporalis. Und dieses will ich thun / so wahr mir GOtt helffe und sein heiliges Wort / ꝛc. Præ-

stito

ſtito Juramento pfleget das Recht durch den Auditeur beſtätti-
get / oder wie es vor Alters genennet worden / verbannet zu werden /
[α] Im Nahmen GOttes / [β] Im Nahmen des Feldherrn / [γ]
Im Nahmen des [illegible] / wann derſelbe die Gerichte bey dem
Regiment [illegible] adm[illegible] hat / [δ] Von wegen der dem Audi-
teur verl[illegible] [illegible] Gewalt / quæ Banni[illegible]io ab uſu
receſſit, raroque d[illegible] [illegible] ervatur, hat ſich alſo ein Audi-
teur hi[illegible] nach [illegible] Gebrauch der jenigen Troupen / zu denen
Er ſtöſſt billi[illegible] [illegible] reguliren. IV. Allocutio ad Miniſtrum
judiciar[illegible] [illegible] Webel) ut omnes, qui aliquid co-
ram iſto jud[illegible] [illegible] habeant, admittat & introi-
tum conceda[illegible] V. Intromiſſio des Profoßen / utpote Accu-
ſatoris cum Reo. VI. Accuſatio des Profoßen / quæ fit ple-
runque in ſcriptis, weiln ſie ſelten ſo capabel, die Klage münd-
lich vorzubringen. Formulam ſuppeditavit amica manus hancce:

Pr. Tit. Vor dieſem löbl. verord[illegible]n *Malefiz*-Kriegs-Recht er-
ſcheine ich von Rechtswegen / *conſtituir*ter Peinlicher Ankläger / und klage hierbey anweſenden R[illegible]uter / *N. N.* vor Euch wie billig / Peinlich an / daß ſelbiger wider alle Kriegs-Articul und Geſetze / nicht allein ſeinen vorgeſetzten Obriſten mit unverantwortlichen und groben *Injurie*n verletzet / ſondern auch / ô grauſam! mit ſchrecklichem Fluchen und Läſtern die Allmacht GOttes gerühret. Als bitte ich Peinlicher Ankläger / Ihr wollet nach euern Pflichten und Gewiſſen / nicht allein hierüber / ſondern über alle heut vorkommende Rechts-Sachen alſo erkennen und Recht ſprechen / ſo als ihr am jüngſten Gericht über Euch zu ſprechen verlanget ꝛc.

Hanc non prius, niſi venia ipſi impetrata, inſinuare debet, Denn der Profoß darf die Klage nicht ehe übergeben / biß er deßwegen um Urlaub angehalten / und ſolches ihme vom Præſide oder Auditeur verſtattet worden. VII. Allocutio ad Reos, & Examinatio ſuper delictis, die übergebene Klage wird vom Auditeur

diteur abgelesen / der Gefangene darüber befraget / und was Er antwortet / iisdem verbis aufgezeignet ; Alsdann werden die vollständigen Acta öffentlich abgelesen / und nach der Verlesung Inquisit nochmahls befraget / ob er zu sein[er D]efension / quæ Juris naturalis & nemini adimenda, n[e in]audit[us] c[o]n[d]emnetur, *Burg. Observ. 97. C. 2.* noch etwas [bey]zuwenden / im Fall er nun nichts anzuführen / reiteratur IIX. Jus[si]o ut Profoß discedat cum reis. IX, Repetita Auditoris a[dmon]itio ad Asseſſores, ut causam bene discutiant & legalia [pr]incipiant. X. Auditoris jussio, ut singuli præsen[te]s, a[b] uniformitate Officiorum, separatim abeant, & vota i[...]n colligant. Die Asseſſores werden aufzustehen / Chargen-[we]ise zusammen zu tretten / und sich eines gewissen voti zu vergleichen / vom Præside oder Auditeur erinnert. X. Hic Auditoris partium est, daß er die Asseſſores nochmals ex actis wohl informire / in was vor Qualität des Gefangenen Verbrechen eigentlich bestehe / ob er etwas oder nichts zu seiner Entschuldigung oder Defension beygebracht / und was ungefehr / vermög der Rechte / auf solch Verbrechen vor eine proportionirte Straffe gesetzet sey / und ist nicht das geringste vorbey zugehen / da dem Gefangenen etwas zu statten kommen kan / darbey zu erinnern / wie hingegen / da nichts ist / so ihm salviret / auch nichts mit den Haaren darzu gezogen werden soll / dadurch der wohlverdienten Straffe er sich entziehen könnte. XI. Actus Collectionis votorum, ubi (1.) observandum, daß wann es zum votiren kommt / dasselbe von unten auf beschehen muß / wiewohl einem Præsidi frey stehet / es anders anzuordnen / quod tamen rarenter accidit. (2.) werden die Vota dem Præsidi und Auditeur von denen Votanten heimlich gesagt / (3.) wenn einer oder die andere Charge ein unrechtmäßiges oder irresonables votum abgeleget / befihelet der Præses oder Auditeur, daß sie wieder abtretten / und sich eines andern vergleichen sollen. (4.) Muß der Auditeur soviel möglich die vota in formalibus selbst aufzeichnen. (5.) Die Reuter bey ihren

Pflichten erinnern / daß eines jeden Votum biß in eines jeden Grube geheim und verschwiegen gehalten werde / Röm. Kayserl. Majest. und des heil. Reichs-Feld und Ritter-Recht. § 14 *XII.* Secundum majora [illegible] sententiæ conceptio & subscriptio Assessorum. Wenn [illegible] le vota aufgezeichnet / und wie sie gegeben worden abgelesen / [illegible] stylo hodierno unterschrieben und besiegelt / wird aus de[illegible]selben nach den meisten Stimmen das Urthel gemacht. Not[illegible] [illegible]m Præses & Auditor unicum ferunt votum, muß d[illegible] [illegible]teur seins cum rationibus decidendi beschreiben. vid. *Si*[illegible] *Mars. all. in præf.* des Neuen Keysерl. Articuls Briefs de [illegible] 1674. §. Wo aber keine Strafe etc. & *Lobrin. d. l. p. 108.* [illegible] hanc addit rationem: Weiln die beysitzenden Officier nicht allezeit das Werck verstehen. An hic ex votorum pluralitate, des [illegible] eines Reuters / Musquetierers / als Colonelli Worte gelte; [illegible] vero Seniotitate sententionandum, & quid si vota sint paria? e[illegible] *Burg. cent. 4. observ. 2.* [illegible] enim inter alia ita: Neque ullus hic habetur respectus Assessorum cujuscunque sint dignitatis, status aut præeminentiæ. Omnes enim in Judicio Millitari adsidentes, parilem in suffragando auctoritatem habent & potestatem, ita ut non ratio ulla cingulorum aut ætatis habeatur, es gilt in den K. R. der gemeine Reuter und Mußquetirer Votum eben so viel als des höchsten Officirers. *Carpzov. p. 1. decis. 82. num. 27.* XIII. Exhibitio sententiæ superiori Gubernatori, quod adhuc usitatum, also / daß kein Urthel / so an Ehr und Leben / quæ pari passu ambulant, von irgent einem Regiment gesprochen / mag exequiret werden / ohne vorhergehende Confirmation des Feldherrn / und des hohen Oberhaupts / *Concordat.* Schw. Ober-Gerichts-Ordn. *tit. 1. art. 11.* & Fürstl. Braunschw. K. R. *art.* 12. Confer. *Ziegler. p. m. 118.* & *Reink. de R. S. & E. l. 2. cl. 2. c. 12. n. 29.* XV. Ulterior intromissio des Profosen cum reis. XVI. Interrogatio, utrum Profoß ulterius quid habeat, quod proponat. XVII. Promulgatio sententiæ, & bacillo-

rum juxta numerum reorum confractio, a qua recedit hodierna consuetudo, non tamen generaliter, apud nonnullos enim adhuc frequentatur. XVIII. Auditoris jußio, ut Profos Reos Carnifici, dem Regiments-Henck. [illegible] hibeat, & sententiam in eos exequi faciat. Cum [illegible] *B[illegible] in Tr. de Jur. Belli inf.* ubi integrum Process[illegible] Judicii Militaris ad amußim proponit. Ut & *Maxim. I.* Reuter-Bestall. *de Anno 1570. Rubr.* Wie das Reuter-Recht soll gehalten werden. Exactam etiam formandi Judicii Militar[illegible] nam [illegible] *Corp. Jur. Milit. recognitum. Rubr.* vor[illegible] ines P[illegible] Kriegs-Gerichts. Unicum adhuc, antequam [illegible], ex ratione institutae methodi addendum, quo[illegible] Auditor coram se gesta fideliter ac diligenter consignare ὑπομνήματα sive Protocolla ac Acta [illegible] debeat, uti expresse requirit Kayser *Ma[illegible]* [illegible] Röm. Reichs Feld- und Reuter-Recht §. 18. *ibi*: was also in dem Reuter-Rechte allenthalben in wehrendem Zuge geurtheilet und gehandelt wird / soll alles jederzeit ordentlich in das Rechts-Buch aufgeschrieben und verzeichnet / auch zu Ende des Zugs zwo unterschiedliche Copeyen davon gemacht / mit des Feldmarschalcks Siegel versiegelt / eine in unsere und die andere in unsers lieben Neven und Churfürsten zu Bayern Cantzley überschicket werden / damit sich dessen ein jeder künfftiglich zu gebrauchen und zu erhohlen habe. *it.* Kayser *Maxim.* Reuter-Bestall. §. 42. Was in wehrendem Feldzug allenthalben vor dem Reuter-Recht geurtheilet und gehandelt wird / dasselbige soll alles in ein Kriegs-Protocoll aufgeschrieben werden.

Membr. VI.

Officium Auditoris in duobus consistere diximus. Examinato igitur primo, alterum jam, Definitionem seu Sententiam aggredimur. Nec hic operose laborabimus in demonstranda sententiae natura, sufficit monere hic, quod eam Scultetus vel ipse ex Votis componat, vel, si praesertim in

 causis

causis criminalibus, ubi non de glande legenda, nec de oleo, vino aut tritico legato, non de stillicidio avertendo, sed de hominis creaturæ nobilissimæ fortuna, existimatione & capite, quibus rebus [illegible]l est orbe terrarum præstantius, agitur. *Nov. 8. Hen*[illegible] *Marsil. in Pract. Crim.* §. *6. n.* 3. ambiguus hære[illegible] ad consultationem JCtorum, facta actorum transmissione, quam nec Bella respuunt, sententiam ferat. Dividitur hæc Audtoris sententia perinde ut alia in Interlocutoriam & [illegible]ivam. Illa est, quæ non super principali negotio, [illegible] intercidente puncto fertur, vulgo ein Bey-Urtheil. *l.* 3. [illegible] *de minor. c.* 26. *de test.* qualis hæc :

In Sachen contra N. N. wird von einem löbl. Kriegs-Recht interlocutorie verabschiedet / daß / biß zu der Wiederkunfft des N. eines Reuters der[illegible], als der in principali puncto in Testimonium requirirt wird / das Definitiv-Urthel verschoben seyn müsse. V. R. W.

Hæc Definitiva sententia est, per quam ipsa causa principalis in Judicium Militare deducta, deciditur, *arg. l.* 13. *l.* 55. *l.* 28. *l.* 42. *l.* 59. *& ibid. Duar. ff. de re jud.* De hac cum nobis potissimum sermo, nunc eam considerare, & quomodo ferre, & quid circa istam observare necesse habeat Auditor pro ratione sui officii, paucis exposituri sumus. Primum eam æquius & justius pronunciare haud poterit, quam si ante omnia severißimum Jehovæ nostri mandatum, quo Judices neque ad dextram, neque ad sinistram deflectere, verum sine personarum respectu recte procedere, *Devt.* 16. *c.* 19. & neque pauperi indulgere, neque potenti assentari stricte jubentur. *Lev.* 19. *v.* 11. perpetuo sibi ob oculos ponat. Deinde si ipsius sententiæ requisita diligentißime attentat. Equidem I. quoad formam internam requiritur, [a] ut contineat condemnationem vel absolutionem, *l.* 1. *ff. de re jud. Bartol. ib.* nec inter classica præcise necessarium est, ut Auditor verbis : absolvo,

solvo, condemno, utatur, sed sufficit, si adhibeat verba æquipollentia, *arg. l. 21. §. 1. de recept. arbitr.* [β] ut conveniens sit articulis militaribus, consuetudini ac Stylo Militari. Ante omnia enim curare debet Au[illegible] ne ab Articulis recedat militaribus, alias ejus sentent[illegible] lla erit: quod ita intelligendum; si contra Jlis Mil[illegible] s si in concreto consideratis circumstantiis pro[illegible] n enim in leges inquirere debet, sed uti latæ [illegible] red-dere tenetur. Nudus enim earum mi[illegible] est, & nullam δικαιοθεσίαν sed δικαιοδοσίαν habet. Sanctiones enim Militares sind in peinlichen Sachen das rechte Richtscheid darnach die Urthel gerichtet werden / Röm. Kayserl. Majest. und des H. Reichs Feld- und Reuter-Recht §. 13. Wann der Casus oder das Verbrechen in Articuls-Brieffen enthalten / [illegible] Straffe auch darbey exprimiret / so wird denselb[illegible] e Consideration allerdings und absolute nachgegangen / zumahl wenn es ein Delictum militare, oder [illegible] andere Sache / daran des Regiments interesse gelegen / betrifft; ist der Casus in Articuls-Brieffen nicht enthalten / so wird secundum observantiam militarem, und wie es im Felde oder sonsten dergleichen Fällen pflegt gehalten zu werden / gesprochen / darbey dann der Officirer rechte Experienz viel contribuiren kan / wiewohl auf dieselbe nicht allemahl recht zu trauen / dann die Officirer vielmahls etwas gesehen / aber in casu nicht recht zu appliciren wissen / dextra hinc inde accedere debet Auditoris interpretatio & informatio, so / wann bey einem Voto dergleichen üble Application der Auditeur findet / daß er disfalls nöthige Erinnerung und Erklärung thun möge. Non enim semper spectandum, quid Romæ factum, sed quid fieri debuit, *l. 12. ff. de Offic. Præsid.* II. Quoad sententiæ formam externam requiritur, (1.) brevitas, ut paucis fiat conceptio, denn darbey im Felde nicht grosse Formalien gebraucht werden / attamen ita concipienda, ne Juri contrapietur, also daß nichts Wiederrechtliches darbey vorgenommen werde. (2.) Sub-

 scriptio,

scriptio, da sich der Præses gleich unter das Urthel in der Mitten / denn die Assessores zwey und zwey gegeneinander / letzlich aber der Auditeur gantz zu letzt / gleichwie der Præses oben / also er unten in die Mit[illegible]ibet. (3.) Subsignatio, wann dem Auditeur [illegible] in ord[illegible] Regiments-Siegel gegeben / so läst er dasselbe [illegible]rücken / hat er aber kein ordentlich Regim[illegible] [illegible] er sein Petschafft bey seinen Namen. Form[illegible]iderat, potest esse hæc:

Auf des Profo[illegible] [illegible]ene Klage / des Gefangenen darauf gethane Antwo[illegible] [illegible] und Wieder-Rede / Beschuldigung und Entschuldig[illegible] / auch andern bey den Acten befindl. Verhör und Regist[illegible] / bekennen Wir zu diesem Malefitz-Kriegs-Recht (si cau[illegible]minalis) niedergesetzte Præsident und Assessores durch ei[illegible]n Schluß vor Recht / daß N. N. dieweil er des verübten [illegible] [illegible]rede seyn können / sondern dasselbe in guten bekan[illegible] [illegible] mit dem Schwerde vom Leben zum Todte gebracht werden soll [illegible]chem Ende er dem Profoß hiermit übergeben wird / welcher auf fernere Ordre die Execution vollstrecken lassen soll / Zu Urkund ist dieses Urthel von Præsident und Assessorn unterschrieben / und mit des Auditeur Unterschrifft vollzogen und besiegelt worden.

Subsequitur alia in puncto desertionis &c.

Erkennen wir vor Recht: obwohl der Gefangene / daß er von seinem Fähnlein entlauffen / nicht gestehen wollen / dieweil er aber nicht allein ohne Vorwissen seiner Officirer sich davon absentiret / sondern auch eine geraume Zeit darvon weggeblieben / auch durch andere Mittel darzu wiedergebracht werden müssen / daß er solches Durchgehens halber / andern zum Exempel und ihm zur wohlverdienten Straffe / aufgehencket und mit dem Strange / nunquam enim Milites ad patibulum condemnantur,

mnantur, vid. *Besold. in d. tr. de Jur. Bell.* vom Leben zum Todte gebracht werden soll/ Zu Urkundt etc.

Et hæ pro nunc circa sententiam dixisse sufficiant. Convertimus nos ad Publicationem, ubi lectis [illegible]rbis condemnatoriis, hactenus pro more consueto Au[illegible] baculum fregit, quæ tamen observantia hodie non amplius generalis est, sondern es hat sich dißfalls der Auditeur nach den Regimen zu welchen er kommt / zu richten. Lata & publicata sente[illegible] consequens est, ut etiam paucissima de Executione addam Quanquam ea, quæ in Judicio Militari peracta, n[illegible] rata ac firma sint, ac si in communi ordinario ventilata, Kays. *Maximil.* Reuter-Bestall. *de Anno 157* [illegible] *art. 41.* & Königliche Schwed. Ober-Gerichts Ordn. *in Corp.* [illegible] *Milit. p. 204.* § Wann nun etc. in tantum [illegible] tia in Judicio Militari lata, mutari non possit, sed [illegible] ori incumbat, eam executioni dare, *arg. l. 14. l. 45.* [illegible] *re jud. l. 27. l. 31. ff. de Pæn. l. 15. C. eod.* Schwed. Ober-Gerichts-Ordn. *d. l.* ibi: kräfftig gehalten / *exequiret* und nicht wiederruffen / attamen probe notandum, daß bey der Execution der Auditeur nicht das geringste zu schaffen / ratio, weiln nach Inhalt des Urtheils dieselbe dem Profoß anbefohlen. Wie nun zu dessen Amt gehöret / denen Nachrichtern anzubefehlen / also hat er dieses gleicher Gestalt auf des Obristen Wachtmeisters Ordre zu expediren / dahero einem Auditeur wiewohl etliche all male zu thun pflegen / sehr übel anstehet / wann er nach vollbrachter Execution sich von dem Nachrichter anruffen läst / ob er recht gerichtet etc. Weiln diese Frage so wohl als die Antwort / vor den Profoß gehöret.

Membr. VII.

Principale nunc accessorium, & Personas Judicii Militaris principales sequi nunc deberent minus principales, quæ Romanorum tempore Apparitores Magistrorum Militum fuerunt, *t. t. C. de Appar. Magistr.* Nostro tempore

pore die Gerichts-Webel/ ast cum paginas præter opinionem excrevisse animadvertimus; vela contrahentes ὡς ἐν παρέργῳ dicimus eos esse, quibus Auditor inscribendo & citando utitur, ut Judicii Scriba seu Actuarius, & Viator, uti jam dictum der Gerich[illegible] Schreiber und Gerichts-Webel/ quippe qui [illegible]jus imperio [illegible]nt, gehören unter die Regiments-Schultheis[illegible] Regiment. Illius officii ratio in eo potissimum versatur, daß [illegible]issig erforschen soll zu vernehmen / was etwa von Regiment [illegible]er Justitien wegen zu befehlen sey / damit die werthe Justitia [illegible]auff haben / und nichts verabsäumet werden möge. Hujus, [illegible] unter das Fähnlein / wo der Citandus liegt / verfügt/ und ihm auf Befehl des Schultheißen verkündige / daß er seinen Gegentheil auf dem [illegible]imbten Tag / Orth und Stunde erscheinen und des Rechtens gewarten soll. De quibus [illegible] & fusius agit *Lobr, in d.* [illegible] [illegible]chts-Schreiber / und *rubr.* von Gerichts-Webel *p. m.* [illegible] quem vide. Nunc sine ulterioribus circumitionibu[illegible] [illegible]i Auditoris causam finalem ac reliqua progredimur.

SECTIO XI.

Supremum apponit

AUDITORIS FINEM, ADJUNCTA, AFFINE ET CONTRARIA.

Membr. I.

EGimus hactenus de causis Auditoris internis, & una externa, restat nunc, ut etiam residuam, finalam scil. superioribus adjungamus. Inspicientibus nobis definitionem Auditoris, deprehendimus, primariam esse conservationem Justitiæ, secundariam, causarum litigiosarum decisionem, & disciplinæ Militaris observationem. Ratione Civilium enim ejus officium est, Milites litigantes diligenter audire, utriusque partis probationes & defensiones plene cognoscere,

ſcere, allegata eodem ſpectantia plena inquiſitione diſcutere, litem decidere, & jus ac juſtitiam adminiſtrare; Ratione Criminalium ſeverum exercere judicium, peſſimos vel pœnarum metu ad ſaniorem frugem reducere, vel pro delicti qualitate è medio tollere, LL. ac ſanctiones executioni dare, ac tenacem Militum diſciplinam tenaciter obſervare. Ad quid enim habentur Privilegia & Jura, in quibus medulla & nervus Rerumpubl[ve]conſiſtit, ſi Magiſtratus ea pedibus quaſi ſubterere pateretur. ditor *Proc. Exec. in præf. num.* 5. Hinc inde Juſtitia in armis & bellis, ſine qua Bella in latrocinia mutantur, *Wilhelm. Ferd. ab Efferen. in Manual. Polit de Rat. Stat. ſeu Idoloprincip. libr.* 5. *punct.* 3. & Anima illa rei Militaris, gravis Diſciplina, maximę neceſſaria. Si enim ullo in [illegible] regimen & diſciplina obſervanda, ea certe in militia ſumme neceſſaria, utpote cum omnis copiarum vis maxime in diſciplina conſiſtat, & absque illa bellum vix bellum, [illegible] fuſio potius dici mereatur. Polluta namque ſemel militari diſciplina, inquit *Petr. Ærod. rer. judicat. lib.* 10. [illegible] 15. Militem non Centurionis, non Centurionem Tribuni, non Tribunum Legati, non Legatum [illegible] Magiſtrum Equitum Dictatoris parere imperio [illegible] nem hominum, neminem Deorum verecundiam [illegible] non edicta Imperatorum, non auſpicia obſervari: ſine commeatu vagos Milites in pacato, in hoſtico errare, nec diſcerni interdiu, noctu, æquo an iniquo loco, juſſu aut injuſſu Imperatoris, pugnetur; Non ſigna, non ordines ſervari, poſtremo latrocinii modo cœcam & fortuitam Militiam eſſe pro ſolenni ac ſacrata. *Add. Speidel. in Notab. vocab.* Kriegs-*Diſcipl.*

Membr. II.

Nunc conſideratis cauſis ADJUNCTA fugitivo perluſtranda veniunt oculo, ubi ſe offert (1.) *Honor* & *Dignitas*. Quemadmodum enim judicandi munus in genere honos eſt, juxta *l.* 5. *ff. de Jur. Immunitat. l.* 19. *ff. de Off. Præſid.* ubi Calliſtratus judicem admonet, in jure reddendo ut autoritatem dignitatis ſuæ judicio augeat, & *l.* 12. *C. de Dignit. l. ult C. quand. provocat. non a neceſſ. ib: Judicibus honorem ſuum reſervantes*, & honor cum dignitate, ut tradit *Tiraquell. de Nobil. c.* 28. *n.* 1. 2. 3. Parili prorſus ratione nec Auditoribus utpote Judicibus Militaribus ſuus deeſt honos, *arg eorum, quæ*

habet Specul. in tit. de Advoc. §. 5. in pr. Judices enim sunt nobiles & acquirunt nobilitatem ex officio judicandi, *Chassan. consv. Burg. tit. Des enfans de plusieurs licts. §. 4. in gl. verb. & ideo.* & justo. Viri enim sunt magnæ auctoritatis & potestatis, Magistratus locum gerunt, Officiales sunt Principis & amplissimum exercent munus, Sie bedienen eines der fürnehmsten Aemter. *Lobr. d. l. p. 104.* Hinc requirunt Constitutiones & Sanctiones bellicæ, interque illas *Jus Milit. Brunsvicens. art. 11.* expresse, daß dem General und Regiments-Auditeur, ob Sie wohl nichts zu commendiren haben / nichts desto weniger so wohl von Officirern als Soldaten / gleich andern Kriegs-rähten / Ihren gebührenden Respect bey Leib- und Lebens-Straffe / geben und gehalten werden soll ꝛc. Cum quibus facit Schwed. Kriegs-Gerichts-Ordnung *Tit. 4 art. 4.* und des H. Reichs Reuter-Recht *art. 57. Vid. ad alleg. art. 11. Ziegl. p. m. 133.* Gradus dignitatum autem dignoscuntur ex Sessionibus & Præcedentia, quæ res quidem per se nihil sunt, nisi quod necessariæ quoad ordinem. *Sopp. de Referend. c. 8. n. 25.* Ita sciendum Generales Auditores præferri denen General-Quartiermeistern & proxime postponi denen General Commissarien / Auditores vero Regiminis præcedere die Cornette / Fähnriche und Wa[illegible] & insequi communiter die Lieutenants / und hat der Regiments-Auditeur jederzeit den Rang als jüngster Lieutenant. Properandum (2) ad alterum Adjunctorum, *Salarium*, quia nemo tenetur de propriis militare stipendiis, *[illegible] ex [illegible] de Praescript. Specul. tit. de Salar. §. 1. n. 5. in fin.* Auditores propter officium & administrationem Justitiæ habent Salarium, Sie geniessen deswegen ihrer Gage Portiones und Monats-Gelder; dato enim officio solitum quoque Salarium promissum præsumitur *Brunnem. ad l. unic C. de Præbend. Salar.* Et merito qui sentit onus laboris, etiam sentire decet commodum Salarii. *Id. ibid.* Operarius quippe dignus mercede sua, *Reink. de R. S. & E. l. 3. c. 1. [illegible]* Olim Salaria consistebant in speciebus, h. e. annonis seu victualibus & pabulis jumentorum, quod tamen postea ex Constitutione Theodos. & Valentin. Impp. *in l. un. C. de Ann.* immutatum, cœpitque Judicibus certum pretium præberi, qui mos hodieque usitatus, und wird Ihme (dem Auditeur) seine Besoldung stattlich mitgetheilt / etwan Hauptmans-Sold; und wird Ihme gehalten ein Knecht und ein Junge / der an der Musterung mit seiner Wehre oder haben / und wo noth / damit in die Ordnung stehen soll / besser-

ben

den mag. *Fronsperg.* in seiner Kriegs-Ordn. *lib. 4. Tit.* Gerichts-Ordnung *fol.* 57. Generalis Auditor vi Cæsareæ Ordinationis A. 1635. edita bekomt Monatlich 300. fl. geniest 20. Portionen/ und werden Ihme 24. Pferde passiret. Quæ Ordinatio tamen Viennæ Anno 1635. 1. Januarii mutata & moderata est ita, ut Auditorum Salaria ex novissimis Ordinationibus, und deren Verpflegungs-Ordinancen, haurienda sint. Communiter geneust Er die Gage und Portiones als ein Lieutenant/ und werden ihme auch so viel als diesen Pferde passiret. Hoc solummodo notandum, daß auf jedes Pferd täglich gerechnet werde 6. Pfund Haber/ 8. Pfund Heu/ und wöchentlich 3. Bund Stroh. Vid. *Ordinat. Cæsareo-Ferdinandic. de An. 1640.* apud *Walther. de Jur. Metat. c. 12. § 94.*

Membr. III.

Relictis *Adjunctis* superest *Affine*. Habent vero cum Auditoribus affinitatem SECRETARII MILITARES seu REGIMINIS, die Kriegs-oder Regiments-Secretarien. In quibus differant & in quibus conveniant, recensere longum foret. Evolvat B. L. Sparthens Teutschen *Secretar. part. 4. p. m. 1866.* ibi requisita inveniet. In præsentiarum dixisse sufficiat, Nam hodiernis in bellis, dum Salaria nimium accisa & attenuata sunt, bevorab/ weilen jetziger Zeit die Tractamenten sehr gering/ und dermassen per suggestionem einiger Kriegs Unerfahrner beschnitten/ daß man kümmerlich davon seinen Leibs Unterhalt haben mag/ plurimum Secretariatus & Auditoriatus officia ut subordinata & compatibilia, cum in uno subiecto commode subsistere possint, also daß einer eine Auditeur- und Secretariat-Stelle/ weiln Sie einander nicht repugniren/ zugleich gar wohl vertretten kan/ conjungi, ita ut plerumque unus hodie duplici hoc fungatur officio & duplicata promereatur stipendia.

Membr. IV.

Cum denique nihil in hac imbecillitate reperiatur adeo firmum & perpetuum, quin solvi ac infirmari queat. *Gloss. post Rubr. Inst. quib. mod. test. infirm.* ideo nunc tandem inspiciamus quoque modos, queis Auditoriatus finitur, & insimul effectus, qui ex eo resultant, tolluntur. Dissolvitur vero Auditoris Officium vel 1.) *Voluntarie*, officii renunciatione; Si nempe Auditor muneri suo renunciaverit, vel ad altiora promotus fuerit, ist Lieutenant oder Hauptmann werden/ quia liberum est his, quæ pro se indulta sunt, renun-

renunciare, *arg. l. 51. C. de Episc. & Cler. l. 41. ff. de minor. l. 71. ff ad L. Falcid. l. 46. ff de Pact.* Renuncians vero beneficio ejus perdit possessionem *Tusch. concl. 162. n. 1. lit. R.* (2) *Coactive,* (α) *Missione,* & quidem vel *Honesta*, si bello confecto persoluto stipendio dimittatur cum aliis officialibus accepto testimonio & literis publicis, quas einen Abschied vocamus, indultis. *l. 2. §. 2. ff. de his. qui not. inf.* Wann das Regiment reformiret und abgedancket wird / oder wann er sonst seines Avancements oder anderer reputirlichen Ursachen halber seinen Abschied erlangt / tunc dicitur honeste missus, vel *Causa*... amob corporis superveniens vitium, wann er krum und lahm ... / oder kräncklich / und Dienste zu verrichten uncapabel wird ... minus idoneus dimittitur *l. 1. §. 3. ff de his qui not. in*... missus nulla existimationis macula adspergitur. *l. 8. ff.* ... *l nominiosa*. cum propter delictum Sacramento solvi... *R. M.* Et talis ignominiose missus, cum infamia notetur, nullis amplius honoribus, qui integræ dignitatis hominibus deferri solent, uti potest. (β) *Morte* tandem ipsius Auditoris. Illa enim ut omnia, quæcunque natura composuit, resolvit. *Nov. 22. c. 20.* omniumque est terminus ac meta, ad quam omnes properamus, & ultima linea rerum. *Ritterihus. ad d. Nov. part. 4. c. 11. n. 1.* Ita etiam Privilegia, dignitates & quicquid personæ cohæret, extinguit ac resolvit. *l. 1. ff. de Const. Princ. l. 3. §. fin. quib. mod usufr. amitt. l. 3. & l. 4. §. 3. ff. de Censib.*

Et hæc sunt, quæ pro ratione temporis pro aliquali Thematis nostri declaratione, τυπωδῶς degustasse sufficiat. Nec enim tempus, quod exiguum fuit, aliaque supervenientia impedimenta plenius ac planius ... ndi consilium admiserunt, ut proinde non mirum, lapsus quosdam C. L. *deprehendere posse, quos tamen ut benigniori affectu interpretari & communi hominum conditioni adscribere velit, cum Sacratissimo Imperatore nostro* in L. 2. *§.* 14. C. de vet. Jur. enucl. *obnixe contendo. Interea pro assistentia singulari*

SOLI DEO GLORIA.

